

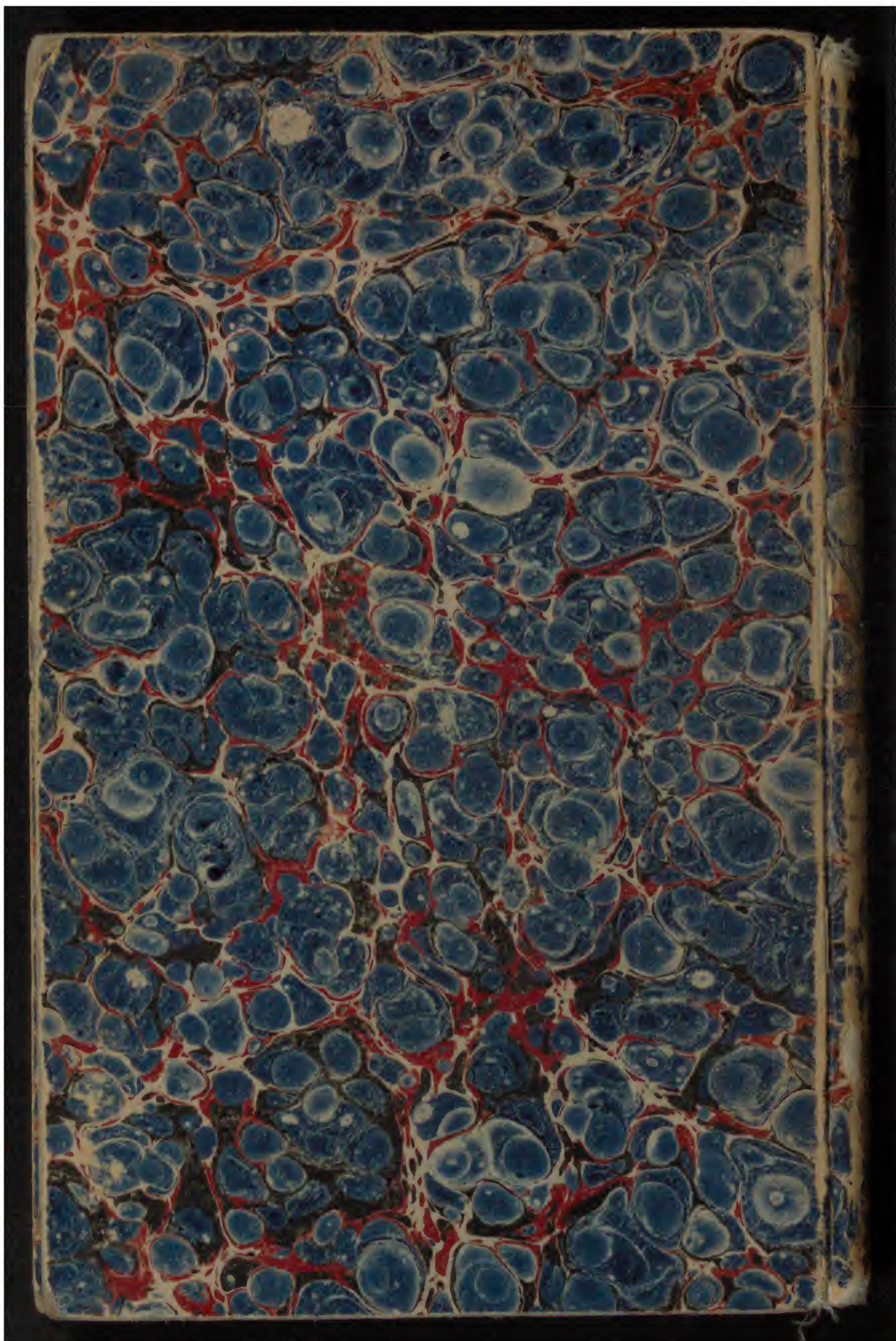
893

G

6



Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
893 G 6





Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
893 G 6



Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
893 G 6



Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
893 G 6

KW

8g³

G⁶





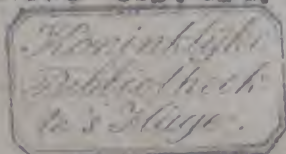


MARE LIBERVM
SIVE
DE IVRE QVOD BATAVIS
COMPETIT AD INDICA-
NA COMMERCIA
DISSERTATIO.
auctore Hugone Grotio.



LUGDUNI BATAVORVM,
Ex officinâ Ludovici Elzevirij.

ANNO CID. IDI. IX.



-6. 8062

*0-9-004
0-6-8018*

CAPITA DISSERTATIONIS.

- Cap. I. *Jure gentium quibusvis ad quosvis liberam esse navigationem.*
- Cap. II. *Lusitanos nullum habere ius domini in eos Indos ad quos Batavi navigant titulo inventionis.*
- Cap. III. *Lusitanos in Indos non habere ius domini titulo donationis Pontificiae.*
- Cap. IV. *Lusitanos in Indos non habere ius domini titulo belli.*
- Cap. V. *Mare ad Indos, aut ius eo navigandi non esse proprium Lusitanorum titulo occupationis.*
- Cap. VI. *Mare aut ius navigandi proprium non esse Lusitanorum titulo donationis Pontificiae.*
- Cap. VII. *Mare aut ius navigandi proprium non esse Lusitanorum titulo praescriptionis, aut consuetudinis.*
- Cap. VIII. *Jure gentium inter quosvis liberam esse mercaturam.*
- Cap. IX. *Mercaturam cum Indis propriam non esse Lusitanorum titulo occupationis.*
- Cap. X. *Mercaturam cum Indis propriam non esse Lusitanorum titulo donationis Pontificiae.*
- Cap. XI. *Mercaturam cum Indis non esse Lusitanorum propriam iure praescriptionis, aut consuetudinis.*
- Cap. XII. *Nulla equitate nisi Lusitanos in prohibendo commercio.*
- Cap. XIII. *Batavis ius commercij Indicani, quae pax qua induciis, qua bello retinendum.*

AD PRIN

AD PRINCIPES
POPVLOSQUE LIBEROS
ORBIS CHRISTIANI.

ERROR est non minus ve-
tus quam pestilens, quo
multi mortales, ij autem
maxime qui plurimum vi-
atque opibus valent, persua-
dent sibi, aut, quod verius puto, persuadere co-
nantur, iustum atque iniustum non suapte
natura, sed hominum inani quadam opinione
atque consuetudine distingui. Itaque illi &
leges & æquitatis speciem in hoc inventa ex-
istimant, ut eorum qui in parendi conditione
nati sunt dissensiones atque tumultus coerce-
antur: ipsis vero qui in summa fortuna sunt
collocati, ius omne aiunt ex voluntate, volun-
tatem ex utilitate metiendam. Hanc autem
sententiam absurdam plane atque naturæ
contrariam auctoritatis sibi nonnihil concili-
asse haud adeo mirum est, cum ad morbum

communem humani generis, quo sicut vitia
ita vitiorum patrocinia sectamur, accesserint
adulantium artes quibus omnis potestas ob-
noxia est. Sed contra extiterunt nullo non sa-
culo viri liberi, sapientes, religiosi, qui falsam
hanc persuasionem animis simplicium evelle-
rent, ceteros autem eius defensores impuden-
tia convincerent. Deum quippe esse monstra-
bant conditorem rectoremque uniuersi, im-
primis autem humane naturæ parentem,
quam ideo, non uti cetera animantia, in spe-
cies diversas, variaque discrimina segregas-
set, sed unius esse generis, una etiam appella-
tione voluisset contineri, dedisset in super ori-
ginem eandem, similem membrorum compa-
gem, vultus inter se obversos, sermonem quo-
que & alia communicandi instrumenta, ut
intelligerent omnes naturalem inter se socie-
tatem esse atque cognationem. Huic autem a
se fundatæ aut domui aut ciuitati summum
illum principem patremque familias suas
quasdam scripsisse leges, non in ære aut tabu-
lis, sed

lis, sed in sensibus animisque singulorum, ubi
invitis etiā & aversantibus legenda occur-
rent. his legibus summos pariter atque infi-
mos teneri. in has non plus regibus licere,
quā plebi aduersus decreta decurionum, de-
curionibus contra præsidium edicta, præsidi-
bus in regum ipsorum sanctiones. Quin illa
ipsa populorum atque urbium singularum iu-
ra ex illo fonte dimanare, inde sanctimo-
niam suam atque maiestatem accipere. Sicut
autem in ipso homine alia sunt quæ habet
cum omnibus communia, alia quibus ab alte-
ro quisque distinguitur, ita earum rerum
quas in usum hominis produxisset natura
alias eam manere communes, alias cuiusque
industria ac labore proprias fieri voluisse. de
utrisque autem datas leges, ut communibus
quidem sine detrimento omnium omnes
uterentur, de cæteris autem quod cuique
contigisset eo contentus abstineret alieno.
Hæc si homo nullus nescire potest nisi homo
esse desierit, hæc si gentes uiderunt quibus
* s ad ve-

ad verum omne cecutientibus sola natu-
ra fax illuxit, quid vos sentire ac facere
æquum est, principes populi que (hristia-
ni? Si quis durum putat ea a se exigique
tam sancti nominis professio requirit,
cuius minimum est ab iniuriis abstinere,
certe quid sui sit officij scire quisque po-
test ex eo quod alteri præcipit. Nemo est
vestrum qui non palam edicat rei quem-
que suæ esse moderatorem & arbitrum:
qui non fluminibus locisque publicis cives
omnes uti ex æquo (et) promiscue iubeat,
qui non commeandi commercandique li-
bertatem omni ope defendat. Sine his si
parva illa societas, quam rempublicam vo-
camus, constare non posse iudicatur (et)
certe constare non potest) quamobrem non
eadem illa ad sustinendam totius humani
generis societatem atque concordiam erunt
necessaria? Si quis adversus hac vim fa-
ciat, merito indignamini, exempla etiam
pro flagitii magnitudine statuitis, non alia
de cau-

de causa nisi quia ubi ista passim licent
status imperii tranquillus esse non potest.
Quod si rex in regem, populus in popu-
lum inique & violente agat, id nonne
ad perturbendam magnæ illius civitatis
quietem & ad summi custodis spectat in-
iuriam? Hoc interest, quod sicut magi-
stratus min res de vulgo iudicant, vos
de magistratibus, ita omnium aliorum de-
licta cognoscenda vobis & punienda man-
davit rex universi, vestra excepit sibi.
Is autem quanquam supremam animad-
versionem sibi reservat, tardam, oc-
cultam, inevitabilem, nihilominus du-
os a se iudices delegat qui rebus huma-
nis intersint, quos nocentium felicif-
simus non effugit, conscientiam cui-
que suam & famam sive existimatio-
nem alienam. Hæc tribunalia illis pa-
tent quibus alia præclusa sunt: ad
hæc infirmi provocant: in his vin-
cuntur qui vincunt viribus, qui
* 4. licen-

licentia modum non statuunt, qui vili pu-
tant constare quod emitur humano sangui-
ne, qui iniurias iniuriis defendunt, quorum
manifesta facinora necesse est & consen-
tiente bonorum iudicio damnari, & sui ipso-
rum animi sententia non absolvi. Ad utrumq;
hoc forum nos quoque novam causam afferi-
mus: non hercule de stillicidijs aut tigno in-
iuncto, quales esse privatorum solent, ac ne ex
eo quidem genere quod frequens est inter popu-
los, de agri iure in confinio heredis, de amnis
aut Insule possessione: sed de omni prope
oceano, de iure navigandi, de libertate com-
merciorum. Inter nos & Hispanos haec con-
trouersa sunt: Sitne immensum & vastum
mare regni unius nec maximi accessio: popu-
lone cuiquam jus sit volentes populos probi-
bere ne uendant, ne emant, ne permutent, ne
denique commeent inter sese: potuerit ne
quisquam quod suum nunquam fuit elargiri,
aut inuenire quod iam erat alienum: an ius
aliquod tribuat manifesta longi temporis
iniu-

iniuria. In hac disceptatione ipsis qui inter
Hispanos præcipui sunt divini atque huma-
ni iuris magistri calculum porrigimus, ipsius
denique Hispaniæ proprias leges implora-
mus. Id si nihil iuvat, & eos quos ratio cer-
ta cōvincit cupiditas vetat desistere, vestrā
principes maiestatem, vestram fidem quot-
quot estis ubique gentes appellamus. Non
perplexam, non intricatam movemus quæ-
stionem. Non de ambiguis in religione capiti-
bus, quæ plurimum habere videntur obscuri-
tatis, quæ tantis tam diu animis decertata,
apud sapientes hoc fere certum reliquerunt,
nusquam minus inveniri veritatem quam
ubi cogitur assensus. Non de statu nostræ
reipublicæ, & libertate armis haud parta sed
vindicta: de qua recte statuere ij demum
possunt qui iura patria Belgarum, mores avi-
tos, & institutum non in leges regnum,
sed ex legibus principatum accurate cognove-
rint. in qua tamen quæstione æquis iudicibus
extremæ servitutis depulsa necessitas, subti-
lius

lius inquirentibus decreti tot nationum publica auctoritas, infensis etiam & malevolis adversariorum confessio nihil dubitandum reliquit. Sed quod hic proponimus nihil cum istis commune habet. nullius indiget anxie disquisitionis. non ex divini codicis pendet explicatione, cuius multa multi non capiunt, non ex unius populi scitis quæ cæteri merito ignorant. Lex illa e cuius præscripto iudicandum est inventus est non difficilis, utpote eadem apud omnes: & facilis intellectu, utpote nata cum singulis, singulorum mentibus insita. Ius autem quod petimus tale est, quod nec rex subditis negare debeat, neque Christianus non Christianis. A natura enim oritur, quæ ex æquo omnium parens est, in omnes munifica, cuius imperium in eos extenditur qui gentibus imperant, & apud eos sanctissimum est qui in pietate plurimum profecerunt. Cognoscite hanc causam principes, cognoscite populi. si quid iniquum postulamus, scitis quæ vestra

stra & è vobis eorum qui viciniores nobis
estis apud nos semper fuerit auctoritas. mo-
nete parebimus. Quin si quid a nobis hac in
re peccatū est, iram vestram, odium denique
humani generis non deprecamur. Sin contra
se res habet, quid vobis censendum, quid
agendum sit, uestra religioni & aequitati re-
linquimus. Olim inter populos humaniores
summum nefas habebatur armis eos impete-
re qui res suas arbitris permetterent. contra
qui tam æquam conditionē recusarent, ij nō
ut unius sed ut omnium hostes ope communi
cōprimebantur, itaque eam in rem videmus
iēta federa, iudices constitutos. Reges ipsi va-
lideque gentes nihil æque gloriosum, ac ma-
gnificum deputabāt, quam aliorum coercere
insolentiam, aliorum infirmitatem atque in-
nocentiam sublevare. Qui si mos hodieque
obtineret, ut humani nihil a se alienum ho-
mines arbitrarentur, profecto orbe non paulo
pacatiore uteremur. refrigesceret enim mul-
torum audacia, & qui iustitiam utilitatis
causa

*causa nunc negligunt iniustitiam damno suo
 dediscerent. Sed hoc ut in causa isthac non
 frustra forte speramus, ita illud certo confidi-
 dimus, bene rebus expensis existimatu-
 ros vos omnes imputari nobis non magis posse
 pacis moras, quam belli causas: ac proinde uti
 hactenus amici nobis fauentes atque benevo-
 li fuistis, ita nos aut etiam magis in posterum
 fore. quo nihil optatius ijs potest contingere qui
 primam partem felicitatis putant bene face-
 re, alteram bene audire.*

Errata in contextu sic corrige.

In præfat. lin. antep. scribe vos. p. 3. lin. 16. probabiliore*s* Vi-
 ctoria putat, p. 9. lin. 3. intrepide aff. p. 14. lin. 8. proprium
 quid p. 18. lin. 9. genuina p. 21. lin. 13. servo p. 25. lin. 5. pro-
 hibeam & lin. 17. maris p. 26. lin. 6. asserit p. 27. lin. 9. at alios
 p. 31. lin. ult. maris, ambitu Maur. p. 46. lin. 2. nationum p. 63.
 lin. 6. τοὺς ἐτέρας p. 64. lin. 2. ἡγῆ, & lin. 14. Centaurica p. 66.
 lin. 22. inultos. In allegatis invenies interdum de pro d. id
 est dicto. S pro f. id est supra. 4 pro q. 1. quæstione: &
 si qua similia.

MARE LIBERVM
SIVE
DE IVRE QVOD BATAVIS
COMPETIT AD INDICA-
NA COMMERCIA
DISSERTATIO.

CAPVT I.

*Iure gentium quibuscvis ad quosvis libe-
ram esse navigationem.*

PROPOSITVM est nobis brevi-
ter ac dilucide demonstrare, jus
esse Batavis, hoc est Ordinum
Federatorum Belgicogermaniæ
subditis, ad Indos, ita uti navi-
gant navigare, cumque ipsis commercia co-
lere. Fundamentum struemus hanc juris
Gentium, quod primarium vocant, regulam
certissimam, cujus perspicua atque immuta-
bilis est ratio: licere cuivis genti quamvis
alteram adire, cumque ea negotiari. Deus
hoc ipse per naturam loquitur, cum ea cuncta
quibus vita indiget, omnibus locis suppedita-
ri a natura non vult: artibus etiam alijs alias
gentes dat excellere. Quo ista? nisi quod vo-

A

luit

luit mutua egestate & copia humanas foveri
amicitias, ne singuli se putantes sibi ipsis suf-
ficere, hoc ipso redderentur insociabiles?
Nunc factum est ut gens altera alterius sup-
pleret inopiam, divinæ justitiæ instituto, ut
eo modo (sicut Plinius dicit) quod genitum
esset uspiam, apud omnes natum videretur.
Poëtas itaque canentes audimus:

Panegy.

Virgil.

Nec vero terræ ferre omnes omnia possunt.
Item:

Excudent alij: & quæ sequuntur.

Hoc igitur qui tollunt, illam laudatissimam
tollunt humani generis societatem, tollunt
mutuas benefaciendi occasiones, naturam
denique ipsam violant. Nam & ille quem
Deus terris circumfudit Oceanus, undique &
undique versus navigabilis, & ventorum statim
aut extraordinarij status, non ab eadem sem-
per, & a nulla non aliquando regione spiran-
tes, nonne significant satis concessum a na-
tura cunctis gentibus ad cunctas aditum? Hoc
Seneca summum Naturæ beneficium putat,
quod & vento gentes locis dissipatas miscuit,
& sua omnia in regiones ita descripsit, ut ne-
cessarium mortalibus esset inter ipsos com-
mercium. Hoc igitur jus ad cunctas gentes
æqualiter pertinet: quod clarissimi Iuriscon-
sulti eo usque producunt, ut negent ullam
republicam aut Principē prohibere in uni-
versum

3.4. Nat. gn.

*Inst. de rerum
divis. §. 1.*

versum posse, quo minus alij ad subditos suos accedant, & cum illis negotientur. Hinc jus descendit hospitale sanctissimum: hinc querelæ:

*Quod genus hoc hominum, quæve hunc tam
barbara morem*

*Permittit patria? hospitio prohibemur arena.
Et alibi*

*littusque rogamus
Innocuum, & cunctis undamque auramque
patentem.*

Et scimus bella quædam ex hac causa coepisse, ut Megarensibus in Athenienses, Bononiensibus in Venetos: Castellanis etiam in Americanos has justas potuisse belli causas esse, & cæteris probabiliore. Victoria putat, si peregrinari & degere apud illos prohiberentur, si arcerentur a participatione earum rerum quæ jure gentium aut moribus communia sunt, si denique ad commercia non admitterentur. Cui simile est quod in Mosis historia, & inde apud Augustinum legimus, justa bella Israëlitas contra Amorrhæos gessisse, quia innoxius transitus denegabatur: qui I V R E H V M A N Æ S O C I E T A T I S æquissimo patere debebat. Et hoc nomine Hercules Orchomeniorum, Græci sub Agamemnone Mysorum Regi arma intulerunt: quasi libera essent naturaliter itinera ut Baldus dixit: accusanturque a Ger-

Et L. nemo igitur ff. cod. vide Gent. de iure belli lib. 1. c. 19 vid. L. mercatores C. de Comm.

Virgil. I. Aen.

7. Aen. id.

Diod. II. Plutar. Pericle.

Sig. ult. de reb. Ital.

Vict. de Indis parte 2. n. 1. 2.

3. 4. 5. 6. 7. Adde Covar. in c. peccatū.

§. 9. n. 4. ibi: Quint. 1.

Num. c. 20.

August. lib. 4.

qu. 44. si per.

Num. Et est c. ult. 23. 4. 2.

Sophocl. Trachin.

3. Conf. 293.

A 2 manis

4. *Histor.*

*ad l. 1. C. de
130. C. v.
cap. peccatum
p. 2. §. 9. Bart.
ad L. 1. C. de
Pagan.*

MARE

4
manis apud Tacitum Romani, quod collo-
quia congressusque gentium arcerent, flumi-
naque & terras & coelum quodammodo ip-
sum clauderent. Nec ullus titulus Christia-
nis quondam in Sarracenos magis placuit,
quam quod per illos terræ Iudææ aditu arce-
rentur. Sequitur ex hac sententia Lusitanos,
etiamsi domini essent earum regionum ad
quas Batavi proficiscuntur, injuriam tamen
facturos si aditum Batavis & mercatum præ-
cluderent. Quanto igitur iniquius est vo-
lentes aliquos a volentium populorum com-
mercio secludi, illorum opera quorum in po-
testate nec populi isti sunt, nec illud ipsum,
qua iter est; quando latrones etiam & piratas
non alio magis nomine detestamur, quam
quod illi hominum inter se commeatus ob-
fident atque infestant?

CAPVT II.

*Lusitanos nullum habere ius domini in eos
Indos ad quos Batavi navigant titulo
inventionis.*

NON esse autem Lusitanos earum par-
tium dominos ad quas Batavi accedunt,
puta Iavæ, Taprobanae, partis maximæ Mo-
luccarum, certissimo argumento colligimus,
quia

quia dominus nemo est eius rei quam nec ipse unquam nec alter ipfius nomine possedit. Habent insulae istae quas dicimus & semper habuerunt suos Reges, suam rempublicam, suas leges, sua jura: Lusitanis mercatus, ut aliis gentibus conceditur: itaque & tributa cum pendunt, & jus mercandi à Principibus exorant, dominos se non esse, sed ut externos advenire satis testantur: ne habitant quidem nisi precario. Et quanquam ad dominium titulus non sufficiat, quia & possessio requiritur, cum aliud sit rem habere, aliud jus ad rem consequendam, tamen ne titulum quidem dominij in eas partes Lusitanis ullum esse affirmo, quem non ipsis eripuerit Doctorum, & quidem Hispanorum sententia. Primum si dicent inventionis premio eas terras sibi celsisse, nec jus, nec verum dicent. Invenire enim non illud est oculis usurpare, sed apprehendere, ut Gordiani epistola ostenditur: unde Grammatici invenire & occupare pro verbis ponunt idem significantibus: & tota Latinitas quod adepti sumus, id demum invenisse nos dicit, cui oppositum est perdere. Quin & ipsa naturalis ratio, & legum diserta verba, & eruditionum interpretatio manifeste ostendit ad titulum dominij parandum eam demum sufficere inventionem quae cum possessione conjuncta

*L. Si Barba-
torem C.
de fidejuss.
Non Marc. c.
4. in verbo oc-
cupare.*

*Vid. Conan-
comm.
Iuris Civil. li.
3 c. 3. in fine.
Vide Donell.
de Iure Civil.
li. 4. c. 10.
Inst. de re-
rum divis. §.
illud quæsitum
est.*

A 3 est,

est, ubi scilicet res mobiles apprehenduntur,
L. 3. §. Nera-
 tius. in fine. ff.
 de acq. poss. aut immobiles terminis atque custodia se-
 piuntur: quod in hac specie dici nullo modo
 potest. Nam præsidia illic Lusitani nulla ha-
 bent. Quid quod ne reperisse quidem Indiam
 ullo modo dici possunt Lusitani, quæ tot à sæ-
 culis fuerat celeberrima. Iam ab Horatij tem-
 pore:

*Lib. I. epist. I. Impiger extremos currit mercator ad Indos
 Per mare pauperiem fugiens.*

Vide Plin. Nat. histor. lib. 6. c. 22. Taprobanes pleraque quam exacte nobis
 Romani describere? Iam vero & cæteras in-
 sulas ante Lusitanos non finitimi tantum

*L. 3. ff. de ac-
 quir. rerum
 dom.*

Veneti noverant. Præterea inventio nihil ju-
 ris tribuit, nisi in ea quæ ante inventionem
 nullius fuerant. Atqui Indi cum ad eos Lusi-
 tani venerunt, etsi partim idololatræ, partim

*Covar. in c.
 peccat. §. 10.
 n. 2. & 4. & 5.*

Mahumetani erant, gravibusque peccatis in-
 voluti, nihilominus publice atque privatim
 rerum possessionumque suarum dominium
 habuerunt, quod illis sine justa causa eripi
 nō potuit. Ita certissimis rationibus post alios

*De potest. ci-
 vili parte 1.
 num 9.*

aus Victorius: *Non possunt, inquit, Christiani se-
 culares aut Ecclesiastici potestate civili & prin-
 cipatu privare infideles, eo duntaxat titulo, quia
 infideles sunt, nisi ab eis alia iniuria profecta sit.*

*2. 2. q. 10. art.
 12.*

Fides enim, ut recte inquit Thomas, non tol-

lit

lit jus naturale aut humanum, ex quo dominia profecta sunt. Imo credere infideles non esse rerum suarum dominos, hæreticum est: & res ab illis possessas illis ob hoc ipsum eripere furtum est, & rapina, non minus quam si idem fiat Christianis. Recte igitur dicit Victoria non magis ista ex causa Hispanis jus in Indos quælitum, quam Indis fuisset in Hispanos, si qui illorum priores in Hispaniam venissent. Neque vero sunt Indi Orientis amentes & insensati, sed ingeniosi & solertes, ita ut ne hinc quidem prætextus subiiciendi possit desumi, qui tamen per se satis est manifestæ iniquitatis. Iam olim Plutarchus *περὶ φασιν πλεονεξίας* fuisse dicit *ἡμερῶσαι τὰ βαρβαρικά*, improbam scilicet alieni cupiditatem hoc sibi velum obtendere, quod barbariem mansuefaciat. Et nunc etiam color ille redigendi in vitas gentes ad mores humaniores, qui Græcis olim & Alexandro usurpatus est, à Theologis omnibus, præsertim Hispanis, improbus, atque impius censetur.

*Vict. de India
parte I. n. 4. §. 6.
6. 7. & n. 19.*

*Vide Vasq. in
pres. n. 5.*

CAPVT III.

*Lusitanos in Indos non habere ius dominiij
titulo donationis Pontificiæ.*

SECVNDO si Pontificis Alexandri Sexti divisione vtentur, ante omnia illud attendendum est, volueritne Pontifex con-

A

†

ten.

Vide Oforium, tentiones tantum Lusitanorum & Castellano-
 norum dirimere, quod potuit sane, ut lectus
 inter illos arbiter, sicut & ipsi Reges jam ante
 inter se ea de re foedera quædam pepigerant:
 & hoc si ita est, cum res inter alios acta sit, ad
 cæteras gentes non pertinebit: an vero prope
 singulos Mundi trientes duobus populis do-
 nare. Quod etsi voluisset, & potuisset Ponti-
 fex, non tamen continuo sequeretur domi-

*Vide Inst. de
 rerum divis.
 §. per tradit.*

nos eorum locorum esse Lusitanos, cum do-
 natio dominum non faciat, sed secuta tradi-
 tio: quare & huic causæ possessio deberet ac-
 cedere. Tum vero si quis jus ipsum sive di-
 vinum sive humanum scrutari volet, non au-
 tem ex commodo suo metiri, facile depre-
 hendet donationem ejusmodi ut rei alienæ
 nullius esse momenti Disputationē de pote-
 state Pontificis, hoc est Episcopi Romanæ
 Ecclesiæ, hic non aggrediar, nec quicquam
 ponam nisi ex hypothesi, hoc est quod confi-
 tentur homines inter eos eruditissimi, qui
 plurimum Pontificiæ tribuunt auctoritati:
 maxime Hispani: qui cum pro sua perspicacia

*Luc. 12. 14.
 Iohan. 18. 36.
 Viet. de Indis
 l. 1. num. 25.*

facile viderent Dominum Christum omne à
 se terrenum imperium abdicasse, mundi certe
 totius dominium, qua homo fuit, non ha-
 buisse, & si habuisset, nullis tamē argumentis
 asserui posse jus illud in Petrum, aut Roma-
 nam Ecclesiam Vicarii jure translatum: cum
 alias

alias etiam certum sit multa Christum habuisse in qua Pontifex non successerit, interpretes affirmarunt (vtar ipforum verbis) Pontificem non esse dominum civilem aut temporalem totius orbis. Imo etiam si quam talem potestatem in mundo haberet, eam tamen non recte exerciturum, cum spirituali sua iurisdictione contentus esse debeat, secularibus autem Principibus eam concedere nullo modo posse. Tum vero si quam habeat potestatem temporalem, eam habere, ut loquuntur, in ordine ad spiritualia. Quocirca nullam illi esse potestatem in populos infideles, ut qui ad Ecclesiam non pertineant. Vnde sequitur ex sententia Cajetani & Victorix & potioris partis tam Theologorum quam Canonistarum, non esse idoneum titulum adversus Indos vel quia Papa dederit provincias illas tanquam dominus absolute, vel quia non recognoscunt dominium Papæ: atque adeo ne Saracenos quidem isto titulo unquam spoliatos.

Viñ. 16. n. 27.

Vide Vasq. c. 21. contro. ill. Turr. Crem. lib. 2. c. 113. Hugo 69. dist. cum ad Verum Bern. in 2. lib. ad Eug. Viñ. de Ind. p. 1. n. 27. Cov. in c. pecca. §. 9. n. 7.

Matt. 20. 26. Iohan. 6. 15. Matt. 17. 27. Viñ. ib. n. 28. Cov. de loco. 1. Cor. 5. in fine. Thom. 2. 2. 12. 2. Ayala li. 1. c. 2. n. 29. Viñ. ibi. n. 30. Cov. d. loco Vide locū Cajetani infra Thom. 2. 2. q. 66. art. 8. Silv. de infid. §. 7. Inn. in c. quod super his de voto. Viñ. n. 31.

CAPVT IV.

Lusitanos in Indos non habere ius dominiū titulo belli.

HIs igitur sublati cum manifestum sit, quod & Victoria scribit, Hispanos ad ter-

d. n. 31.

A S

ras remotiores illas navigātes nullū jus secum attulisse occupādi eas provincias, unus duntaxat titulus belli restat, qui & ipse si justus esset, tamē ad dominiū proficere nō posset, nisi jure prædæ, hoc est post occupationem. Atqui ita- tum abest ut Lusitani eas res occupaverint, ut cū plerisq; gentibus quas Batavi accesserunt, bellū eo tempore nullū haberent. Et sic igitur nullū jus illis quæri potuit: cum etiā si quas ab Indis pertulissent injurias, eas longa pace & amicis commerciis remisisse merito censeantur. Quamquam ne fuit quidem quod bello obtenderent. Nam qui Barbaros bello persequuntur, ut Americanos Hispani, duo solent prætexere, quod ab illis commercio arceātur, aut quod doctrinam veræ religionis illi nolint agnoscere. Et commercia quidem Lusitani ab Indis impetrarunt, ut hac in parte ni-

Vide Vafq. c. 24. contr. ill. Vict. p. 2. de Indis n. 10. Metr. 4. lib. 4. de consol. hil habeant quod quærantur. Alter vero ob- tentus nihilo est justior, quam ille Græco- rum in Barbaros, quo Boëtius respexit:

An distant quia dissidentque mores,

Iniustas acies, & fera bella movent,

Alternisque volunt perire telis?

Non est iusta satis sævitie ratio.

2.2. q. 10. art. 8. c. de Iudeis dist. 45. c. qui sincera. eadē dist. Innoc. d. loco. Barto. ad l. 1. C. de pag. Covarr. ad c. peccatum

Ista autem & Thomæ & Concilij Toletani & Gregorii & Theologorum, Canonistarum, Iurisprudentiumque fere omnium conclu- sio est: Quantumcunque fides annuntiata sit Barbaris

Barbaris (nam de his qui subditi ante fuerunt Christianis Principibus , item de Apostatis alia est quaestio) probabiliter & sufficienter, & si noluerint eam respicere , non tamen licere hac ratione eos bello persequi, & spoliare bonis suis. Operæpretium est in hanc rem ipsa Cajetani verba describere: *Quidam, ait, infideles nec de iure nec de facto subsunt secundum temporalem iurisdictionem Principibus Christianis, ut inveniuntur pagani, qui nunquam imperio Romano subditi fuerunt, terras habitantes, in quibus Christianum nunquam fuit nomen. Horum namque domini, quamvis infideles, legitimi domini sunt, siue regali, siue politico regimine gubernantur: nec sunt propter infidelitatem à dominio suorum privati, quum dominium sit ex iure positivo, & infidelitas ex diuino iure, quod non tollit iuspositivum, ut superius in quaestione habitum est. Et de his nullam scio legem quoad temporalia. Contra hos nullus Rex, nullus Imperator, nec Ecclesia Romana potest movere bellum ad occupandas terras eorum, aut subyiciendos illos temporaliter: quia nulla subest causa iusta belli, cum Iesus Christus Rex Regum, cui data est potestas in caelo & in terra, miserit ad capiendam possessionem mundi, non milites armatae militiae, sed sanctos predicatores, sicut oves inter lupos. Vnde nec in testamento veteri, ubi armata manu possessio erat capienda, terra infidelium*

p. 2. §. 9. & 10.
Ayala de iure
belli lib. I. c. 2.
n. 28. argum.
Matth. 10. 23.

ad Sū. Thom.
2. 2. 4. 66. art.
8.

inductum

indictum lego bellum alicui propter hoc quod non erant fideles: sed quia volebant dare transitum, vel quia eos offenderant, ut Madianita, vel ut recuperarent sua, divina largitate sibi concessa. Vnde GRAVISSIME PECCAREMUS, si fidem Christi Iesu per hanc viam ampliare contenderemus: nec essemus LEGITIMI DOMINI illorum: sed MAGNA LATROCINIA committeremus, & teneremur ad restitutionem, utpote INIVSTI DEBELLATORES AUT OCCUPATORES. Mittendi essent ad hos predicatorum boni viri, qui verbo & exemplo converterent eos ad Deum: & non qui eos opprimant, spolient, scandalizent, subijciant, & duplo gehennæ filios faciant, more Pharisæorum. Et in hanc formam audimus sæpe à Senatu in Hispania, & Theologis præcipue Dominicanis decretum fuisse, sola verbi prædicatione non bello Americanos ad fidem traducendos: libertatem etiam quæ illis eo nomine crepta esset, restitui debere, quod à Paulo tertio Pontifice, & Carolo Quinto Imperatore Hispaniarum Rege comprobatum dicitur. Omittimus jam Lusitanos in plerisque partibus religionem nihil promoveri, ne operam quidem dare, cum soli lucro invigilent. Imo & illud ibi verum esse, quod de
Vid. p. 1. §. 38. Hispanis in America Hispanus scripsit, non miracula, non signa audiri, non exempla vitæ religiosæ,

religiosa, quæ ad eandem fidem alios possent impellere, sed multa scandala, multa facinora, multas impietates. Quare cum & possessio & titulus deficiat possessionis, neque res ditionesque Indorum pro talibus haberi debeant quasi nullius ante fuissent, neq; cum illorum essent, alijs recte acquiri potuerint, sequitur Indorum populos, de quibus nos loquimur, Lusitanorum proprios non esse, sed liberos, & sui juris: de quo ipsi doctores Hispani non dubitant.

*Vict. in fine
par. 2.1. relect.
de Indis.*

CAPVT V.

*Mare ad Indos aut ius eo navigandi non
esse proprium Lusitanorum titulo occu-
pationis.*

SI ergo in populos terrasque & ditiones Lusitani jus nullum quæsiuerunt, videamus an mare & navigationem, aut mercaturam sui juris facere potuerint. De maria autem prima sit cōsideratio, quod cum passim in iure aut nullius, aut cōmune, aut publicū Iurifgentiū dicatur, hæ voces quid significet ita cōmodissime explicabitur, si Poëtas ab Hesiodo omnes, & Philosophos, & Iurisconsultos veteres imitati in tempora distinguamus, ea, quæ tempore forte haud longo, certa tamen ratione

ne

Vide Glos. &
Castr. in l. ex
loci iure & c.
ius nat. dist. 1.

Vide Vasq.
controv. usu
frequ. c. 1.
num. 10.
e. exijt qui se-
minat de Verb.
fig. in 6. clem.
ex vide para-
diso de verb.
fig.

ne & sui natura discreta sunt. Neque nobis vitio verti debet si in juris à natura procedentis explicatione auctoritate & verbis eorum utimur quos constat naturali iudicio plurimum valuisse. Sciendum est igitur in primordijs vitæ humanæ aliud quam nunc est dominium, aliud communionem fuisse. Nam dominium nunc proprii id significat, quod scilicet ita est alicujus ut alterius non sit eodem modo. Commune autem dicimus, cuius proprietas inter plures consortio quodam aut consensu collata est exclusis alijs. Linguarum paupertas coëgit voces easdem in re non eadem usurpare. Et sic ista nostri moris nomina ad jus illud pristinum similitudine quadam & imagine referuntur. Commune igitur tunc non aliud fuit quam quod simpliciter proprio opponitur: Dominium autem facultas non injusta utendi re communi, quem usum Scholasticis visum est facti non juris vocare, quia qui nunc in jure usus vocatur, proprium est quiddā, aut ut illorum more loquar, privative ad alios dicitur. Iure primo Gentium, quod & Naturale interdum dicitur, & quod Poëtæ alibi ætate aurea, alibi Saturni aut Iustitiæ regno depingunt, nihil proprium fuit: quod Cicero dixit: *Sunt autem privata nulla natura.* Et Horatius:

Nam

Nam PROPRIÆ telluris HERVM NATVRA nec illum,
Nec me nec quenquam statuit.

Neque enim potuit natura dominos distinguere. Hoc igitur significatu res omnes eo tempore communes fuisse dicimus, idem innuentes quod Poëtæ cum primos homines in medium quæsisse, & Iustitiam casto federe res medias tenuisse dicunt: quod ut clarius explicent, neganteo tempore campos limite partitos, aut commercia fuisse ulla.

Avienus in
Arat.

promiscua rura per agros
Præstiterant cunctis COMMVNIA cuncta VIDERI.

Recte additum est *videri* propter translationem ut diximus vocabuli. Communio autem ista ad usum referebatur:

pervium cunctis iter,
COMMVNIS VSVS omnium rerum fuit.

Seneca Oedipia.

Cujus ratione dominium quoddam erat, sed universale, & indefinitum: Deus enim res omnes non huic aut illi dederat, sed humano generi, atque eo modo plures in solidum eiusdem rei domini esse non prohibebantur: quod si hodierna significatione sumamus dominium, contra omnem est rationem. Hoc enim

enim proprietatem includit, quæ tunc erat penes neminem.

Apertissime autem illud dictum est:

Avienus.

omnia rerum

Vsurpantis erant.

Ad eam vero, quæ nunc est, dominiorum distinctionem non impetu quodam, sed paulatim ventum videtur, initium ejus monstrante Natura. Cum enim res sint nonnullæ, quarum usus in abusu consistit, aut quia conversæ in substantiana utentis nullū postea usum admittunt, aut quia utendo fiunt ad usum deteriores, in rebus prioris generis, ut cibo & potu, proprietates statim quædam ab usu non sejuncta emicuit. Hoc enim est proprium esse, ita esse cujusquam ut & alterius esse non possit quod deinde ad res posterioris generis, vestes puta, & res mobiles alias aut se moventes ratione quadam productum est. Quod cum esset, ne res quidem immobiles omnes, agri puta, indivisi manere potuerunt: quam enim horum usus non simpliciter in abusu consistat, eorum tamen usus abusus cujusdam causa comparatus est, ut arva & arbusta cibi causa, pascua etiam vestium: omnium autem usibus promiscue sufficere non possunt. Repertæ proprietati lex posita est, quæ naturam imitaretur. Sicut enim initio per applicationem corporalem usus ille habebatur

ff. de usus. ear.
rer. que usu
conf. Extrav.
de verb. sign.
ad conditorem
& quia quæ-
runda Thom.
2.2. 78.

bebatur, unde proprietatem primum ortam diximus, ita simili applicatione res proprias cuiusque fieri placuit. Hæc est quæ dicitur occupatio, voce accommodatissima ad eas res quæ ante in medio positæ fuerant: quo Seneca Tragicus alludit.

IN MEDIO est scelus

Sen. Thjeste.

POSITVM OCCVPANTI.

Et Philosophus: *Equeſtria OMNIVM Equitum Romanorū sunt: in illis tamen locus meus fit*

Sen. Ben. lib. 3
7. c. 12.

PROPRIVS quæ OCCVPAVI. Hinc Quintilianus dicit, quod omnibus nascitur industriæ esse præmium, & Tullius, factas esse veteri occupatione res eorum qui quondam in vacua venerant. Occupatio autem hæc in his rebus quæ possessioni renituntur, ut sunt feræ bestię, perpetua esse debet, in alijs sufficit, corpore coeptam possessionem animo retineri. Occupatio in mobilibus est apprehensio, in immobilibus instructio aut limitatio: unde Hermogenianus cum dominia distincta dicit, addit, agris terminos positos, ædificia collocata. Hic rerum status à Poëtis indicatur.

Decl. 13.

De off. 1.

L. ex hoc iure
ff. de Inst.
& iure.

*Tum laqueis captare feras, & fallere visco
Inventum:*

Virg. l. Georg.

Tum primum subiere domos.

COMMVNEMQVE PRIVS, cœli lumi-
na solis & auræ

Ovid. in
Metam.

B

Cassius

Cautus humū longo signavit LIMITE messor.
Celebratur post hæc, ut Hermogenianus indi-
cat, commercium, cuius gratia

Ovid.

Fluctibus ignotis insultavere carinae.

Eodem autem tempore & respublicæ institui
cœperunt : Atque ita earum quæ à prima
communione divulsa erant duo facta sunt
genera. Alia enim sunt publica, hoc est po-
puli propria (quæ est gemina istius vocis si-
gnificatio) alia mere privata, hoc est singulo-
rum. Occupatio autem publica eodem mo-
do fit, quo privata. Seneca: *Fines Athenien-*

sum, aut Campanorum vocamus, quos deinde
inter se vicini privata terminatione distinguunt.
Gens enim unaquæque

Seneca Octav.

PARTITA FINES regna constituit, no-
vas

Extruxit VRBES.

Offic. I.

Hoc modo dicit Cicero agrum Arpinatem
Arpinatum dici, Tusculanum Tusculano-
rum: *similisque est, inquit, privatarum posses-*
sionum descriptio, ex quo quia suum cuiusque fit,
eorum quæ natura fuerant COMMVNIA,
quod cuique obtigit, id quisque teneat. Contra

Lib. I.

autem Thucydides eam terram quæ in divi-
sione populo nulli obvenit, ἀόριστον, hoc est
indefinitam, & limitibus nullis circumscri-
ptam vocat. Ex his quæ hætenus dicta sunt
duo intelligi possunt. Prius est, eas res quæ

Vide Duar. in
sic. de rerum
div. & qual.

quana

occupari non possunt, aut occupatae nunquam sunt, nullius proprias esse posse: quia omnis proprietas ab occupatione coeperit. Alterum vero, eas res omnes, quæ ita à natura comparatae sunt, ut aliquo utente nihilominus alijs quibuscvis ad usum promiscue sufficiant, eius hodieque conditionis esse, & perpetuo esse debere cujus fuerant cūprimunt à natura prodigunt. Hoc Cicero voluit: *Ac*

latissime quidem patens hominibus inter ipsos omnibus inter omnes societas hæc est; in qua omnium rerum, quas ad communem usum natura genuit, est servanda communitas. Sunt autem omnes res huius generis, in quibus sine detrimento alterius alteri commodari potest. Hinc illud esse dicit Cicero: *Non prohibere aqua profluente.* Nam aqua profluens qua talis; non qua flumen est, inter communia omnium à Iurisconsultis refertur: & à Poëta:

Quid prohibetis A QVÆS? VSVS COMMVNIS aquarum est.

*Ovid. lib. 6.
Metam.*

Nec Solem PROPRIVM NATVRA nec AËRA fecit,

Nec tetues VNDAS. in PVBLICA munerâ veni.

Dicit hæc non esse natura propria, sicut Vlpianus natura omnibus patere, tum quia primum à natura prodita sunt, & in nullius adhuc dominium pervenerunt (ut loquitur

*L. venditor. ff.
com. præd.*

B 2

Nera

L. quod in lit-
tore. ff. de acq.
rer. dom.
Loco citato.
Vide Comi.
comm. civ. lib.
3. c. 2. Donell.
lib. 4. c. 2.
L. ult. de usu-
cap.

L. Arist. de
rer. div.

loco citato.

Inst. de rer.
div. §. & qui-
dem natura-
li, & §. litto-
rum. ff. de rer.
div. l. 1. & L.
2. & L. Ari-
sto. eod. tit. L.
quod in Litto-
re. L. quavis.
de acq. rer.
dom. L. si
quis me, de In-
jur. L. littora.
Ne quid in lo-
co pub. cum. L.
seq.

Neratius) tum quia ut Cicero dicit, à natu-
ra ad usum communem genita videntur. Pu-
blica autem vocat tralatitia significatione,
non quæ ad populum aliquem, sed quæ ad so-
cietatem humanam pertinent, quæ publica
Iurisgentium in Legibus vocantur: hoc est
communia omnium, propria nullius. Hujus
generis est Aër, duplici ratione, tum quia oc-
cupari non potest, tum quia usum promisc-
uum hominibus debet. Et eisdem de causis
commune est omnium Maris Elementum,
infinium scilicet ita, ut possideri non queat,
& omnium usibus accommodatum: sive na-
vigationem respicimus, sive etiam piscaturam.
Cujus autem juris est mare, ejusdem sunt si-
qua mare alijs usibus eripiendo sua fecit, ut
arenæ maris, quarum pars terris continua lit-
tus dicitur. Recte igitur Cicero: *quid tam*
COMMUNE quam MARE fluctuantibus,
LITTUS eiectis? Etiam Virgilius auram,
undam, litus cunctis patere dicit. Hæc igitur
sunt illa quæ Romani vocant communia
omnium jure naturali, aut quod idem esse di-
ximus, publica-jurisgentium, sicut & usum
eorum modo communem, modo publicum
vocant. Quanquam vero etiam ea nullius
esse, quod ad proprietatem attinet, recte dicantur,
multum tamen differunt ab his quæ nul-
lius sunt, & communi usui attributa non
sunt,

ut feræ, pisces, aves: nam ista si quis occupet, in
 jus proprium transire possunt, illa vero totius
 humanitatis consensu proprietati in perpe-
 tuū excepta sunt propter usum, qui cum sit
 omnium, nō magis omnibus ab uno eripi po-
 test, quam à te mihi quod meum est. Hoc est
 quod Cicero dicit inter primā esse Iustitiæ *off. 1.*
 munera, rebus communibus pro communi-
 bus uti. Scholastici dicerent esse communia
 alia affirmative, alia privative. Distinctio hæc
 non modo Iurisprudentibus usitata est, sed
 vulgi etiam confessionem exprimit: unde a-
 pud Athenæum convivator mare commune
 esse dicit, at pisces capientium fieri. Et in
 Plautina Rudente servato dicenti, *Mare qui-*
dem commune certo est omnibus, assentit pesca-
 tor, addenti autem *In mari inventum est,*
commune est, recte occurrit:

Meum quod rete atque hami nacti sunt,
meum potissimum est.

Mare igitur proprium omnino alicujus fieri
 non potest, quia natura commune hoc esse
 non permittit, sed jubet; imo ne litius qui-
 dem: nisi quod hæc addenda est interpretatio: *Vide Don. l. 1.*
 ut si quid earum rerum per naturam occupa- *4. c. 2.*
 ri possit, id eatenus occupātis fiat, quatenus ea
 occupatione usus ille promiscuus non lædi-
 tur. Quod merito receptum est: nam cum
 ita se habet, cessat utraque exceptio per quam

evenisse diximus, ne omnia in jus proprium transcriberentur. Quoniam igitur inædificatio species est occupationis, in littore licet ædificare, si id fieri potest sine cæterorum incommodo, ut Pomponius loquitur: quod ex Scævola explicabimus, nisi usus publicus, hoc est communis impediretur. Et qui ædificaverit, soli dominus fiet: quia id solum nec ullius proprium, nec ad usum communem necessarium fuit. est igitur occupantis: sed non diutius quam durat occupatio, quia reluctari mare possessioni videtur, exemplo feræ, quæ si in naturalem se libertatem receperit, non ultra captoris est, ita & litus postliminio maricedit. Quicquid autem privatum fieri occupando, idem & publicum, hoc est populi proprium posse ostendimus. Sic litus Imperii Romani finibus inclusum, Populi Romani esse Celsus existimat: quod si ita est, minime mirandum est, eundem Populum subditis suis occupandi litoris modum per Principem aut Pretorem potuisse concedere. Ceterum & hæc occupatio non minus quam privata ita restringenda est, ne ulterius porrigatur, quam ut salvus sit usus Iurisdictionis. Nemo igitur potest à Populo Romano ad litus maris accedere prohiberi, & retia siccare, & alia facere, quæ semel omnes homines in perpetuum sibi licere voluerunt. Maris autem natura hoc differt à littore, quod mare

nisi

Inst. de rer. div. §. litt. l. riparum. §. 1. ff. de rer. div. l. fluminum. ff. de damno inf. L. quamvis de acq. rer. dom. L. in littore. Ne quid in loco pub. L. Aristo. de rerum div. L. quod in littore. de acq. rer. dom.

d. L. littora ne quid in loco publ. Donell. lib. 4. c. 2. & c. 9. L. quamvis de acq. 1. cr. dom. L. 2. in princ. & §. merito. & §. Si quis à Principe. Ne quid in loco pub. L. Nemo igitur. ff. de rer. div. f. Vide. d. L. littora. ff. Ne quid in loco publ.

nisi exigua sui parte nec inædificari facile, nec includi potest: & ut posset, hoc ipsum tamen vix contingeret, sine usus promiscui impedimento. Si quid tamen exiguum ita occupari potest, id occupanti conceditur. Hyperbole est igitur

*Contracta pisces equora sentiunt
Iactis in alium molibus.*

Horat.

Nam Celsus iactas in mare pilas ejus esse di- d. L. littora.

cit qui jecerit. Sed id non concedendum si de-

terior maris usus eo modo futurus sit. Et VI- L. 2. ne quid
in loco publ.

pianus cum qui molem in mare jactit, ita tuē- §. Advers.

dū dicit si nemo damnū sentiat. Nam si cui

hæc res nocitura sit, Interdictum utique, Ne

quid in loco publico fiat competiturum. Vt &

Labeo, si quid tale in mare struatur, Interdi-

ctum vult competere, Ne quid in Mari, quo L. 1. §. si in
mare. ff. de
fluminibus.

Quæ autem navigationis eadem piscatus ha-

benda est ratio, ut communis maneat omni-

bus. Neque tamen peccabit si quis in ma-

ris diverticulo piscandi locum sibi palis cir-

cumsepiat, atque ita privatum faciat: si-

cut Lucullus exciso apud Neapolim monte Plin. lib. 10. c. 54.

ad villam suam maria admisit. Et hujus ge-

neris, puto fuisse piscinas maritimas quarum

Varro & Columellam eminerunt. Nec Mar-

tialis alio spectavit, cum de Formiano Apol-

linaris loquitur.

B 4

Si

*Lib. 10. Epigr.
30.*

*Si quando NEREVS sentit Aeoli re-
gnum.*

Ridet procellas tuta de s v o mensa.

*De Nabuf.
c. 3.*

*L. sane si ma-
ris. ff. de iniu-
ris.*

*L. nemo igitur.
ff. de rer. div.*

*L. si quisque
de divers. &
temp. praeser.*

Et Ambrosius: *Inducis mare intra pradia tuane
desint belluae.* Hinc apparere potest quæ mens
Pauli fuerit, cum dicit, si maris proprium jus
ad aliquem pertineat, Vti possidetis interdi-
ctum ei competere. Esse quidem hoc Inter-
dictum ad privatas causas comparatum, non
autem ad publicas, (in quibus etiam ea com-
prehenduntur quæ jure gentium communi
facere possumus) sed hic jam agi de jure fruē-
do quod ex causa privata contingat, non
publica, sive communi. Nam teste Marcia-
no, quicquid occupatum est & occupari po-
tuit, id jam non est juris gentium, sicut est ma-
re. Exempli causa, si quis Lucillum aut Apol-
linarem in privato suo, quatenus diverticu-
lum maris incluserant, piscari prohibuisset,
dandum illis interdictum Paulus putavit, non
solum injuriarum actionem, ob causam scili-
cet privatae possessionis. Imo in diverticulo
maris, sicut in diverticulo fluminis, si locum
talem occuparim, ibique piscatus sim, maxi-
me si animum privatim possidendi plurium
annorum continuatione testatus fuerim, alte-
rum eodem jure uti prohibebo: ut ex Mar-
ciano colligimus, non aliter quam in lacu qui
mei dominii est. Quod verum quamdiu du-
rat

rat occupatio, quemadmodum in littore
antea diximus. Extra diverticulum idem non

*L. prescriptio.
ff. de usucap.*

erit, ne scilicet communis usus impediatur.
Ante aedes igitur meas aut prætorium ut pi-
scari aliquem prohibeant usurpatum quidem
est, sed nullo jure, adeo quidem ut Vlpianus
contemta ea usurpatione si quis prohibeatur

*L. iniuria-
rum. §. ultimi.
ff. de iniurijs.
d. L. iniuria-
rum §. si quis
me.*

injuriarum dicat agi posse. Hoc Imperator

Novell. 56.

Leo (cujus Legibus non utimur) contra ju-
ris rationem mutavit, Voluitque

hoc est vestibula mariuma eorum esse pro-
pria, qui oram habitarent, ibique eos jus pi-

candi habere: quod tamen ita procedere vo-

luit, ut septis quibusdā remoratorijs quas

Novella Leo

102, 103, 104.

Vide Cuiac.

14. obs. 1.

Græci vocāt, locus ille occuparetur: existi-

mans nimirum non fore ut quis exiguam

mari portionem alteri invideret qui ipse toto

mari ad piscandum admitteretur. Certe ut

quis magnam maris partem, etiamsi possit,

publicis utilitatibus eripiat, non tolerandæ est

improbitatis: in quam merito Vir Sanctus in-

vehitur. SPATIA MARIS sibi vindicant

Ambr. Lib. 5.

Hex. c. 10.

IVRE MANCIPII, pisciumque iura sic-

ut vernaculorum conditione sibi servitijs subie-

cta commemorant. Iste inquit, SINVS ma-

ris meus est: ille alterius. Dividunt elementa si-

bi potentes. Est igitur Mare in numero earum

Donnell. lib.

4. c. 6.

rerum quæ in commercio non sunt, hoc est,

quæ proprii juris fieri non possunt. Vnde se-

B 5

quuntur

*Ioh. Faber ad
d. §. Litt orū.
inst. de rerum
divis. adde
D D. ad l.
de iur. ff. ad
l. Rhodiam.*

*L. littora. Ne
quā in loco
pub.*

*Vide L. insula.
ff. de iudicij.
Vide L. Caesar
ff. de public.
Gloss. in L.
quedam. de
rerum divis.
Et in d. L. lit-
tura. Et in §.
i. Inst. de rer.
divis. Bal. in
e. l. quedam.*

quitur si proprie loquamur, nullam Maris par-
tem in territorio populi alicujus posse cense-
ri. Quod ipsum Placentinus sensisse videtur, cū
dixit, Mare ita esse commune, ut in nullius do-
minio sit nisi solius Dei : & Ioannes Faber, cū
mare cesserit relictum in suo jure, & esse pri-
mevo, quo omnia erāt communia. Alioquin
nihil differrent quę sunt omnium communia
ab his quę publica proprie dicuntur, ut mare à
flumine. Flumen populus occupare potuit, ut
inclusum finibus suis, mare non potuit. Terri-
toria autē sunt ex occupationibus populorū,
ut privata dominia ex occupationibus singu-
lorū. Vidit hoc Celsus, qui clare satis distin-
git inter littora, quę Populus Romanus occu-
pare potuit, ita tamē ut usui communi nō no-
ceretur, & mare quod pristinā naturā retinuit.
Nec ulla lex diversum indicat. Quę vero leges
à cōtrarię sententię auctoribus citantur, aut de
insulis loquuntur, quas clarū est occupari po-
tuisse, aut de portu qui non communis est, sed
proprie publicus. Qui vero dicunt mare ali-
quod esse Imperij Romani, dictū suum ita in-
terpretantur, ut dicant jus illud in mare ultra
protectionem & jurisdictionem non proce-
dere: quod illi jus à proprietate distinguūt: nec
forte satis animadvertunt id ipsum quod Po-
pulus Romanus classēs præsidio navigantium
disponere potuit, & deprehensos in mari pi-

ratas

ratas punire, non ex proprio, sed ex commu-
 ni jure accidisse, quod & aliæ liberę gentes in
 mari habent. Illud interim fatemur, potuisse
 inter gentes aliquas convenire, ut capti in
 maris hac vel illa parte, hujus aut illius rei
 publicę judicium subirent, atque ita ad com-
 moditatem distinguendę jurisdictionis in
 mari fines describi, quod ipsos quidem eam
 sibi legem ferentes obligat, ut alios populos
 non item: neque locum alicujus proprium
 facit, sed in personas contrahentium jus con-
 stituit. Quę distinctio ut naturali rationi
 consentanea est, ita Vlpiani responso quo-
 dam comprobatur, qui rogatus an duorum
 prædiorum maritimorum dominus, alteri
 eorum quod venderet servitutem potuisset
 imponere, ne inde in cetero maris loco pesca-
 ri liceret, respondet rem quidem ipsam, ma-
 re scilicet, servitute nulla affici potuisse, quia
 per naturam hoc omnibus pateret, sed cum
 bona fides contractus legem venditionis ser-
 vari exposceret, personas possidentium &
 in jus eorum succedentium per istam legem
 obligari. Verum est loqui Iurisconsultum
 de prædijs privatis, & lege privata, sed in ter-
 ritorio & lege populorum eadem hic est ra-
 tio, quia populi respectu totius generis hu-
 mani privatorum locum obtinent. Simili-
 ter reditus qui in piscationes maritimas con-
 stituit.

*Bal. inc. in
 princ. in 2.
 col. Quib.
 mod. feud.
 amitt. adde L.
 unic. C. de
 class. lib. II.
 & Ang. in. l.
 sane. ff. de in-
 iur.*

*L. Venditor
 fundi. Com.
 præd. adde L.
 caveri. eod.
 tit.*

*c. quę sunt
 Regalia in
 Feudis.*

*e. quæ sint Re-
galia. in Feu-
dis.*

*Vide, Balbum
de præscr. 4.
parte 5. part.
princ. qu. 6. n.
4.*

*d. l. iuriarum
§. si quis me.
vers. condu-
toriff. de in-
iur.
ff. de loco publ.
fruendo.*

*Ad d. locum.
Quæ sint Re-
galia.*

stituti Regalium numero censentur', non rem, hoc est mare, aut piscationem, sed personas obligant. Quare subditi, in quos legem ferendi potestas Reipublicæ aut Principi ex consensu competit, ad onera ista compelli forte poterunt: sed exteris jus piscandi ubique immune esse debet, ne servitus imponatur mari quod servire non potest. Non enim maris eadem quæ fluminis ratio est: quod cum sit publicum, id est populi, jus etiam in eo piscandi a populo aut Principe concedi aut locari potest, ita ut ei qui conduxit etiam interdictum Veteres dederint, de loco publico fruendo, addita conditione, si is cui locandi jus fuerit, fruendum alicui locaverit: quæ conditio in mari evenire non potest. Cæterum qui ipsam piscationem numerant inter Regalia, ne quidē illū locum quem interpretabantur satis inspexerunt. quod Iferniam & Alvarorum non latuit. Demonstratum est nec populo nec privato cuiquam jus aliquod proprium in ipsum mare (nam diverticulum excepimus) competere posse, cum occupationem nec natura, nec usus publici ratio permittat. Hujus autem rei causa instituta fuerat hæc disputatio, ut appareret Lusitanos mare quo ad Indos navigatur sui juris non fecisse. Nam utraque ratio quæ proprietatem impedit, in hac causa est quam in cæteris omnibus

nibus infinito efficacior. Quod in alijs difficile videtur, in hac omnino fieri non potest: quod in alijs iniquum judicamus, in hac summe barbarum est, atque inhumanum. Non de mari interiore hic agimus, quod terris undique infusum alicubi etiam fluminis latitudinem non excedit, de quo tamen satis constat locutos Romanos juris consultos, cum nobiles illas adversus privatam avaritiam sententias ediderunt: de Oceano quæritur, quem immensum, infinitum, rerum parentem, coelo conterminum antiquitas vocat: cujus perpetuo humore non fontes tantum & flumina & maria, sed nubes, sed ipsa quodammodo sidera pasci veteres crediderunt: qui denique per reciprocas æstuum vires terram hanc humani generis sedem ambiens, neque teneri, neque includi potest, & possidet verius quam possidetur. In hoc autem Oceano non de sinu aut freto, nec de omni quidem eo quod è littore conspici potest controversia est. Vindicant sibi Lusitani quicquid duos Orbes interjacet, tantis spatijs discretos, ut plurimis sæculis famam sui non potuerint transmittere. Quod si Castellanorum, qui in eadem sunt causa, portio accedat, parvo minus omnis Oceanus duobus populis mancipatus est, alijs tot gentibus ad Septentrionum redactis angustias: multumque

que decepta est Natura, quæ cuius Elementum illud omnibus circumfudit, omnibus etiam suffecturum credidit. In tanto mari si quis usu promiscuo solum sibi imperium & ditionem exciperet, tamen immodicæ dominationis affectator haberetur: si quis piscatu arceret alios, insanæ cupiditatis notam non effugeret. At qui etiam navigatum impedit, quo nihil ipsi perit; de eo quid statuemus? Si quis ab igni qui totus suus est, ignem capere, lumen suo de lumine, alterum prohiberet, lege hunc humanæ societatis rem peragere: quia vis ea est istius naturæ.

Ennius,

Vt nihilominus ipsi luceat, cum illi accenderit.

Cic. de off. 1.

Sen. lib. 3. c.
28.

Quid ni enim quando sine detrimento suo potest, alteri communicet, in ijs quæ sunt accipiendi utilia, dari non molesta? Hec sunt quæ Philosophi non alienis tantum, sed & ingratis præstari volunt. Quæ vero in rebus privatis invidia est, eadem in re communi non potest non esse immanitas. Improbissimum enim hoc est, quod naturæ instituto, consensu gentium, meum non minus quam tuum est, id te ita intercipere, ut ne usum quidem mihi concedas, quo concessio nihilominus id tuum sit, quam antea fuit. Tū vero etiam qui alienis incubant, aut communia intercipiunt, certa quadam possessione se tuentur. Quia enim prima, ut diximus, occupatio res proprias fecit, ideo imaginem quandam dominii præfert quamvis injusta detentio. At Lusitani num sicuti terras solemus,

solemus, sic mare illud impositis praesidijs ita undique cinxerunt, ut in ipsorum manu esset quos vellent excludere? An vero tantum hoc abest, ut ipsi etiam, cum adversus alios populos mundum dividunt, non ullis limitibus aut natura, aut manu positis, sed imaginaria quadam linea se tueantur? quod si recipitur & dimensionis talis ad possidendum valet, jamdudum nobis Geometrae terras, Astronomi etiam, coelum eriperent. Vbi hic igitur est ista, sine qua nulla dominia coeperunt, corporis ad corpus adjunctio? Nimirum apparet in nulla re verius dici posse, quod Doctores nostri prodiderunt, Mare cum sit incomprehensibile, non minus quam aer, nullius populi bonis potuisse applicari. Si vero ante alios navigasse, & viam quodammodo aperuisse, hoc vocant occupare, quid esse potest magis ridiculum? Nam cum nulla pars sit maris, in quam non aliquis primus ingressus sit, sequetur omnem navigationem ab aliquo esse occupatam: Ita undique excludimur. Quin & illi qui Terrarum Orbem circumvecti sunt, totum sibi Oceanum acquisivisse dicendi erunt. Sed nemo nescit navem per mare transeuntem non plus juris quam vestigii relinquere. Verum etiam quod sibi sumunt neminem ante ipsos cum Oceanum navigasse, id minime verum est. Magna enim pars ejus de quo agitur maris ambitu, Mauritaniae,

*Iohann. Fabricius ad Solit-
orum.*

*Ex Plin. lib.
2. c. 69. & lib.
6. c. 31. & Me-
la lib. 3.*

Mauritaniæ jam olim navigata est: ulterior & in orientem vergens Victorijs Magni Alexandri lustrata est, usque in Arabicum sinum. Olim autem hanc navigationem Gaditanis percognitam fuisse, multa argumento sunt. Cajo Cæsare Augusti filio in Arabico sinu res gerente signa navium ex Hispaniensibus naufragiis agnita. Et quod Cælius Antipater tradidit, uidisse se qui ex Hispania in Æthiopiam commercii gratia navigasset: Etiam Arabibus, si verum est, quod Cornelius Nepos testatus est, Eudoxum quendam sua ætate cum Lathyrum Regem Alexandriæ fugeret, Arabico sinu egressum Gades usque peruentum. Poenos autem, qui re maritima plurimum valuerunt, cum Oceanum non ignorasse longe clarissimum est, cum Hanno Cathaginis potentia florentecircumvectus a Gadibus ad finem Arabiæ, præternavigato scilicet promontorio quod nunc Bonæ Spei dicitur, (Vetus videtur nomen Hesperion ceras fuisse) omne id iter, situmque littoris & insularum scripto complexus sit, testatusque ad ultimum non mare sibi, sed com meatum defuisse. Ab Arabico autem sinu ad Indiam, Indique Oceani insulas, & auream usque Chersonesum, quam esse Iapanem credunt plerique, etiam re Romana florente navigari solitum, iter à Plinio descriptum, legationes ab Indis

Lib. 6. c. 23.

ad

ad Augustum, ad Claudium etiam ex Tapro-
bane insula, deinde gesta Trajani & tabulæ
Ptolemæi satis ostendunt. Iam suo tempore
Strabo Alexandrinorum mercatorum classem *Lib. 2. c. 173*
ex Arabico sinu, ut Æthiopie ultima, ita & In-
diæ petijſſe testatur, cum olim paucis navibus
id auderetur. Inde magna populo Romano
vectigalia. Addit Plinius impositis sagittario- *loco cit. c. 124*
rum cohortibus piratarum metu navigatum: *12. c. 125*
solamque Indiam quingenties sestertiū, si
Arabiam addas & Seres, millies annis omni-
bus Romano Imperio ademisse: & merces
centuplicato venditas. Et hæc quidem vetera
satis arguunt primos non fuisse Lusitanos. In
singulis autem sui partibus Oceanus ille &
tunc cum cum Lusitani ingressi sunt, & nun-
quam non cognitus fuit. Mauri enim, Æthio-
pes, Arabes, Persæ, Indi eam maris partem cu-
jus ipsi accolæ sunt, nescire neutiquam potue-
runt. Mentuntur ergo qui se mare illud inve-
nisse jactant. Quid igitur, dicet aliquis, parum-
ne videtur, quod Lusitani intermissam multis
forte sæculis navigationem primi repararunt,
& quod negari non potest, Europæis gentibus
ignoram ostenderunt, magno suo labore,
sumtu, periculo? Imo vero si in hoc incubue-
runt ut quod soli reperissent id omnibus
monstrarent, quis adeo est amens, qui non
plurimum se illis debere profiteatur? Ean-

G

deni

dem enim gratiā, laudemq; & gloriā immortalem illi promeruerint, qua omnes contenti fuerunt rerum magnarū inventores, quotquot scilicet non sibi, sed humano generi prodesse studuerunt. Sin Lusitanis suus ante oculos quæstus fuit, lucrum quod semper maximum est in prævertendis negotiationibus, illis sufficere debuit. Et scimus itinera primæ proventus interdum quater decuplos, aut etiam uberiores dedisse: quibus factum ut inopis diu populus ad repentinas divitias subito prorumperet, tanto luxus apparatu, quantus vix beatissimis gentibus in supremo progressæ diu fortunæ fastigio fuit. Si vero eidem in hoc præiverunt, ne quisquam sequeretur, gratiam non merentur, cum lucrum suum respuerint. lucrum autem suum dicere non possunt, cum eripiant alienum. Neque enim illud certum est nisi iussent eo Lusitani iturum fuisse neminem. Adventabant enim tempora, quibus ut artes pene omnes, ita & terrarum & marium situs clarius in dies noscebantur. Excitassent vetera, quæ modo retulimus, exempla, & si non uno impetu omnia paruisserent, at paulatim promota velis fuissent littora, alio semper aliud monstrante. Factum denique fuisset, quod fieri potuisse Lusitani docuerunt, cum multi essent populi non minus flagrantibus mercaturæ & rerum externarum studio.

studio. Venetis qui multa jam Indiæ didice-
rant, cætera inquirere promptum fuit. Gallo-
rum Brittonum indefessâ sedulitas, Anglo-
rum audacia cœpto non defuisset. Ipsi Batavi
multo magis desperata aggressi sunt. Nulla igitur
æquitatis ratio, ne probabilis quidem ullâ
sententia a Lusitanis stat. Omnes enim qui
mare volunt imperio alicujus subijci posse, id
ei attribuunt qui proximos portus & circum-
jacentia littora in ditione habet. At Lusitani
in illo immenso littorum tractu paucis excep-
tis præsijs nihil habent quod suum possint
dicere. Deinde vero etiam qui Mari impera-
ret nihil tamen posset ex usu communi demi-
nuere, sicut Populus Romanus arcere nemi-
nem potuit, quo minus in littore Imperii Ro-
mani cuncta faceret, quæ jure gentium per-
mittebantur. Et si quicquã eorum prohibere
posset, puta piscat uram qua dici quodammo-
do potest pisces exhauriri, at navigationem
non posset, per quam mari nihil perit. Cui rei
argumentum est longe certissimum, quod ex
Doctorum sententia ante retulimus, etiam in
terra, quæ cum populis, tum hominibus sin-
gulis in proprietatem attributa est, iter tamen
certe inermis & innoxium, nullius gentis ho-
minibus jure negari: sicut & potum ex flu-
mine. Ratio apparet, quia cum unius rei na-
turaliter usus essent diversi, eum duntaxat

*Gloss. inc. ibi
peric. §. porro
super verbo
territorio De
elect. in sexto
et ibi Can.
Gloss. inc. li-
cet. ff. de Ferijs*

*L. nemo igitur
ff. de rer. di-
vis. adde Al-
ber. Gentilem
de iure belli
lib. I. c. 19. sub
finem.*

C 2 gentes

gentes divisisse inter se videntur, qui sine proprietate commodè haberi non potest, contra autem eum recepisse, per quem domini conditio deterior non esset futura. Omnes igitur vident eum qui alterum navigare prohibeat nullo jure defendi, cum eundem etiam

L. 2. §. si quis
in mari ff. Ne
quid in loco
publ.

Gloss. ad L. 1.
in in flumine
publ.

Bal. in L. item
lapilli. 3. col.
ff. de rer. di-
vis. Rodericus
Zuarius His-
panus in con-
silio l. de usu
maris.

3. partit. tit.
28. L. 10. C.
12.

injuriarum teneri Vlpianus dixerit: alij autem etiam interdictum utile prohibito competere existimaverint. Et sic Batavorum intentio communi jure nititur, cum fateantur omnes permissum cuilibet in mari navigare etiam a nullo Principe impetrata licentia: quod Legibus Hispanicis diserte expressum est.

CAPVT VI.

*Mare aut ius navigandi proprium non esse
Lusitanorum titulo donationis Pontifi-
cie.*

DONATIO Pontificis Alexandri, quæ a Lusitanis mare aut jus navigandi solis sibi vindicantibus, cum inventionis deficiat titulus, secundo loco adduci potest, satis ex ijs quæ ante dicta sunt vanitatis convincitur. Donatio enim nullum habet momentum in rebus extra commercium positis. Quare cum mare aut jus in eo navigandi proprium nulli hominum esse possit, sequitur neque dari a Pontifice

Pontifice, neque a Lusitanis accipi potuisse. Præterea cum supra relatū sit ex omniū sanī iudiciij hominum sententia Papam non esse dominum temporalem totius orbis, ne Maris quidem esse satis intelligitur: quanquam etsi id concederetur, tamen jus annexum Pontificatui in Regem aliquem aut populum pro parte nulla transferri debuisset. Sicut nec *Vict. loco citato. n. 26.* Imperator posset Imperij provincias in suos usus cōvertere aut pro suo arbitrio alienare. Illud saltem nemo negaturus est, cui aliquid sit frontis, cum jus disponendi in temporalibus Pontifici nemo concedat, nisi forte quantum ejus rerum spiritualium necessitas requirit, ista autem de quibus nunc agimus, mare scilicet & jus navigandi, lucrum & quæstum merum, non pietatis negotium respiciant, sequi nullam hac in re fuisse illius potestatem. Quid quod ne Principes quidem, hoc est domini temporales possunt ullo modo a navigatione aliquē prohibere, cum si quod habent jus in mari id sit tantum iurisdictionis ac protectionis? Eriam illud notissimū est apud omnes, ad ea faciēda quæ cū lege Naturæ pugnāt, nullam esse Papæ auctoritatem. Pugnat autem *Silv. in Verba. Papa, n. 16.* cum lege Naturæ, ut mare aut ejus usum quisquam habeat sibi proprium, ut jam satis demonstravimus. Cum denique jus suum auferre alicui Papa minime possit, quæ erit fa-

Ati istius defensio, si tot populos immerentes, indemnatos, innoxios ab eo iure quod ad ipsos non minus quam ad Hispanos pertinebat uno verbo voluit excludere? Aut igitur dicendum est nullam esse vim ejusmodi pronuntiationis, aut quod non minus credibile est, cum Pontificis animum fuisse, ut Castellorum & Lusitanorum inter se certamini intercessum voluerit, aliorum autem juri nihil diminutum.

CAPVT VII.

*Mare aut ius navigandi proprium non esse
Lusitanorum titulo prescriptionis aut consuetudinis.*

VLTIMUM iniquitatis patrocinium in prescriptione solet esse aut consuetudine. Et huc igitur Lusitani se conferunt: sed utrumque illis praesidium certissima juris ratio praeccludit. Nam praescriptio a Iure est civilis, unde locum habere non potest inter Reges, aut inter populos liberos: multo autem minus ubi jus naturae aut gentium resistit, quod jure civili semper validius est. Quin & ipsa lex civilis praescriptionem hic impedit. Viucapi enim aut praescriptione acquiri prohibentur, quae in bonis esse non possunt, deinde

Vasq. c. 51.

*Vide Doct.
lib. 5. com. c.
22. & seq. L.
sed Celsus. ff.
de contrah.
em. L. usuc.
captionem. ff. de
usu. ap.*

inde quæ possideri vel quasi possideri neque-
unt, & quorum alienatio prohibita est. Hac
autem omnia de mari & usu maris vere di-
cuntur. Et cum publicæ res hoc est populi
alicujus nulla temporis possessione quæri
possedicantur, sive ob rei naturam, sive ob co-
rum privilegium adversus quos præscriptio
ista procederet, quāto iustius humano generi
quam uni populo id beneficium dandum fuit
in rebus communibus? Et hoc est quod Papi-
nianus scriptum reliquit, præscriptionem lon-
gæ possessionis ad obtinenda loca jurisgen-
tium publica concedi non solere: eiusque rei
exemplum dat in littore, cujus pars imposito
ædificio occupata fuerat: nam eo diruto, & al-
terius ædificio in eodem loco postea exstructo
exceptionē opponi nō posse: quod deinde si-
militudine rei publicæ illustrat: nam & si quis
in fluminis diverticulo pluribus annis pesca-
tus sit, postea, interrupta scilicet piscatione,
alterum eodem jure prohibere non posse.
Apparet igitur Angelum & qui cum Angelo
dixerunt Venetis & lanuensibus per præscri-
ptionem jus aliquod in sinum maris suo litto-
ri præjacentem acquiri potuisse, aut falli, aut
fallere, quod sane Iurisconsultis nimium est
frequens, cum sanctæ professionis auctorita-
tem, non ad rationes & leges, sed ad gratiam
conferunt potentiorum. Nam Martiani qui-

*L. sine. ff. eod. de
sine poss. de
Reg. iur. in 6.
L. alienatio-
nis ff. de verb.
fig. L. si fun-
dum. ff. de
fundo dotat.
L. præscriptio.
C. de oper.
publ. L. dili-
genter. C. de
Aquaductu.
L. viam. ff. de
via publ.
L. ult. ff. de
usucap.*

*Conf. 289.
Thema tale
est: inter cetera
ra capitula
pacis*

*l. si quisquā.
ff. de divers.
& temp. præ-
script.*

*Duar. de usu.
cap. c. 3.*

Cuiac. ad d. l.

ult. de usuc.

Donell. Com.

lib. 5. c. 22.

in d. l. ultima.

n. 4. per. l.

quod in litto-

re. ff. de acq.

per. dom.

Ex l. usum

aqua C. de

Aqued. lib.

II. confer cum

l. Diligenter

cod. tit. & cum

l. hoc iure. §.

Ductus aqua.

ff. de Aqua

quot. & ast.

ad c. acceden-

tes. de præ-

script.

dem responsum, de quo & ante egimus, si re-
cte cum Papiniani verbis comparetur, non
aliam accipere potest interpretationem, quam
eam quæ & Iohanni olim & Bartolo probata
est, & nunc a doctis omnibus recipitur: ut sci-
licet jus prohibendi procedat quamdiu durat
occupatio: non autem si ea omiſſa ſit: omiſſa
enim non prodeſt, nec ſi per mille annos
 fuiſſet continuata, ut recte animadvertit Ca-
ſtrenſis. Et quamvis hoc voluiſſet Martianus,
quod minime credendus eſt cogitaſſe, in quo
loco occupatio conceditur, in eodem præſcri-
ptionem concedi, tamen abſurdum erat quod
de flumine publico dictum erat ad Mare com-
mune, & quod de diverticulo ad ſinum pro-
ferre, cum hæc præſcriptio uſum quæ eſt Iu-
regentium communis, impeditura ſit, illa au-
tem publico uſui non admodum noceat. Al-
terum autem Angeli argumentum quod ex
aquæ ductu ſumitur, eodem Caſtrenſi mon-
ſtrante, ut a quæſtione alieniſſimum, ab omni-
bus merito exploditur. Falsum igitur eſt ta-
lem præſcriptionem etiam eo tempore gigni,
cujus initium omnem memoriam excedat.
Vbi enim lex omnem omnino tollit præſcri-
ptionem, ne iſtud quidem tempus admittitur,
hoc eſt, ut Felinus loquitur, materia impræ-
ſcriptibilis tempore immemoriali non ſit
præſcriptibilis. Fateſtur hæc vera eſſe Balbus:
sed

sed Angeli sententiam receptam dicit hac ratione, quia tempus extra memoriam positum idem valere creditur privilegio, cum titulus aptissimus ex tali tempore presumatur. Apparet hinc non aliud illos sensisse, quam si pars aliqua reipublicæ, puta Imperij Romani, supra omnem memoriam usa esset tali jure, ei dandam præscriptionem hoc colore, quasi Principis concessio præiisset. Quare cum nemo sit dominus totius generis humani, qui jus illud adversus homines omnes homini aut populo alicui potuisset concedere, sublato illo colore, necesse est etiam præscriptionem interimi. Et sic ex illorum etiam sententia inter Reges aut populos liberos prodesse nihil potest lapsus infiniti temporis. Vanissimum autem & illud est quod Angelus docuit, etiamsi ad dominium præscriptio proficere non potest, tamen dandam esse possidenti exceptionem. Nam Papinianus disertis verbis exceptionem negat: & aliter non potuit sentire cum ipsius sæculo præscriptio nihil esset aliud quam exceptio. Verum igitur est quod & leges Hispanicæ exprimunt in his rebus quæ communi hominum usui sunt attributæ, nullius omnino temporis præscriptionem procedere, cujus definitionis illa præter cæteras ratio reddi potest, quod qui re communi utitur, ut communi uti

*De præsc. 4.
par. 5. part.
princip. q. 6. n. 8.*

d. l. ultima.

*Par. 3. tit. 27.
l. 7. inc. Placæ.
Rod. Zuarius,
d. cons. n. 4.*

C *s* videtur,

*Fachin. lib. 8.
c. 26. & c. 33.
Covar. de
præscr. parte
2. §. 2. n. 8. &
§. 8. n. 5. & 6.*

*Fachin. lib. 8.
c. 28.*

*Aret. in rubr.
ff. de rer. di-
vis. alleg.
Balbus. d. loco
n. 2.
Vide Vafq.
contr. ill. c.
29. n. 38.*

ad d. l. sane.

videtur, non autem jure proprio, & ita præscribere non magis quam fructuarius potest vitio possessionis. Altera hæc etiam non contemnenda est, quod in præscriptione temporis cujus memoria non extat, quamvis titulus & bona fides præsumantur, tamen si reipsa appareat titulum omnino nullum dari posse, & sic manifesta sit fides mala, quæ in populo maxime quasi uno corpore perpetua esse censetur, ex duplici defectu præscriptio corrumpitur. Tertia vero, quia res hæc est meræ facultatis, quæ non præscribitur, ut infra demonstrabimus. Sed nullus est finis argutiarum. Inveniuntur qui in hoc argumento a præscriptione consuetudinem distinguerent, ut illa scilicet exclusi, ad hanc confugerent. Discrimen autem quod hic statuunt sane ridiculum est: Ex præscriptione ajunt jus unius quod ab eo auferitur alteri applicari: sed cum aliquod jus ita alicui applicatur ut alteri non auferatur, tum dici consuetudinem: quasi vero cum jus navigandi quod communiter ad omnes pertinet exclusis alijs ab uno usurpatur, non necesse sit omnibus perire quantum uni accedit. Errori huic ansam dederunt Pauli verba non recte accepta, qui cum de jure proprio maris ad aliquem pertinente loqueretur, fieri hoc posse dixit Accursius per privilegium aut consuetudinem: quod additamētum ad Iuriscon-

sulti

sulti textum nullo modo accedens mali po-
 tius conjectoris esse videtur quam boni in-
 terpretis. Mens Pauli supra explicata est.
 Cæterum illi si vel sola Vlpiani verba, quæ ^{in d. l. iniuriarum. §. ult.}
 paulo ante præcedunt, satis considerassent,
 longe aliud dicturi erant. Fatetur enim ut ^{Vide Glos. eod. loco.}
 quis ante ædes meas piscari prohibeatur, esse
 quidem usurpatum: hoc est receptum consue-
 tudine: sed nullo iure: ideoque injuriarum
 actionem prohibito non denegandam. Con-
 temnit igitur hunc morem, & usurpationem
 vocat, ut & inter Christianos Doctores Am-
 brosius. Et merito. Quid enim clarius ^{1. de offic. 28. Gentil. lib. I. c. 19. Sub finem.}
 quam non valere consuetudinem, quæ ju-
 ri naturæ, aut gentium ex aduerso opponi-
 tur? Consuetudo enim species est juris positi-
 vi, quod legi perpetuæ obrogare non potest. ^{auth. ut nulli iudici. §. 1. c. cum tanto de consuet.}
 Est autem lex illa perpetua ut Mare omni-
 bus usu commune sit. Quod autem in præ-
 scriptione diximus, idem in consuetudine ve-
 rum est, si quis eorum qui diversum tradide-
 runt sensus excutiat, non aliud reperiendum,
 quam consuetudinem privilegio equiparari.
 Atqui aduersus genus humanum conceden-
 di privilegium nemo habet potestatem: qua-
 re inter diversas respublicas consuetudo ista
 vim non habet. Verum omnem hanc quæstio-
 nem diligentissime tractavit Vasquius, decus
 illud Hispaniæ, cujus nec in explorando
 jure

*controv. ill. c.
89. n. 12.
Et seq.*

*de potestate
legis pœnalis.
lib. 2. c. 14. p.
572.*

*all. L. quod in
littore. ff. de
acq. rer. dom.
l. fin. in princ.
ff. de usucap.*

jure subtilitatem, nec in docendo libertatem
unquam desideres. Is igitur posita Thesi Lo-
ca publica & jure gentium communia præ-
scribi non posse, quam multis firmat auctori-
bus: exceptiones deinde subjungit ab Angelo
& alijs confictas, quas supra retulimus. Hæc
autem examinaturus recte judicat istarum re-
rum veritatem pendere a vera juris tam natu-
ræ quam gentium cognitione. Ius enim natu-
ræ cum a divina veniat providentia, esse im-
mutabile. Hujus autem juris naturalis par-
tem esse jus gentium, primævum quod dicitur,
diversum a jure gentium secundo sive
positivo: quorum posterius mutari potest.
Nam si qui mores cum jure gentium primæ-
vo repugnent, hi non humani sunt, ipso judi-
ce, sed FERINI, corruptele & abusus, non le-
ges & usus. Itaque nullo tempore præscribi
potuerunt, nulla lata lege justificari, nullo
multarum etiam gentium consensu, hospitio,
& exercitatione stabiliri, quod exemplis ali-
quot, & Alphonsi Castrensis Theologi His-
pani testimonio confirmat. Ex quibus appa-
ret, inquit, quam suspecta sit sententia eorum,
quos supra retulimus, existimantium Genuenses
aut etiam Venetos posse non iniuria prohibere
alios navigare per Gulfum aut pelagus sui maris,
quasi æquora ipsa præscripserint. id quod non so-
lum est contra leges: sed etiam est contra ipsum
ius

ius natura, aut gentium primævum, quod muta-
 ri non posse diximus. Quod sit contra illud ius
 constat, quia non solum maria aut aquora eo iure
 communia erant, sed etiam reliquæ omnes res
 immobiles. Et licet ab eo iure postea recessum
 fuerit ex parte, puta quoad dominium & pro-
 prietatem terrarum, quarum dominium iure
 Naturæ commune, distinctum & divisum, sic-
 que ab illa communione segregatum fuit: ta-
 men diversum fuit & est in dominio maris,
 quod ab origine Mundi, ad hodiernum usque
 diem est fuitque semper in communi, nulla ex
 ex parte immutatum, ut est notum. Et quam-
 vis ex LVSITANIS magnam turbam sepe
 audiverim in hac esse opinione ut eorum Rex ita
 præscripserit navigationem INDICIO Occiden-
 talis (forte Orientalis) eiusdemque VASTIS-
 SIMI MARIS, ita ut reliquis gentibus aquo-
 ra illa transfricare non liceat, & ex nostris met
 HISPANIS VULGVS in eadem opinione
 fere esse videtur, ut per VASTISSIMVM
 IMMENSVMQUE PONTVM ad In-
 dorum regiones quas potentissimi Reges nostri
 subegerunt reliquis mortalium navigare, præ-
 terquam Hispanis ius minime sit, quasi ab eis
 id ius præscriptum fuerit, tamen istorum om-
 nium non minus INSANÆ sunt opiniones,
 quam eorum qui quoad Genuenses & Venetos in
 eodem fere SOMNIO esse aasolent, quas
 sen-

S. flumina,
 verbo omni-
 bus. Inst. de
 rer. divis. l. si
 quisquam. ff.
 de diversis &
 temp. præscr. l.
 sane si maris.
 ff. de iniuriis.

all. l. ex hoc ius
 re. ff. de inst.
 & iure. S. ius
 gentium, &
 S. ius autem
 gent. Inst. de
 iure naturæ.

*Al. l. sequi-
 tur. §. si viā.
 ff. de usucap.
 §. si itaq; inst.
 de act. Vt
 dictis iurib. &
 l. cum filio ubi
 multa per
 Bartol. &
 Ia. ff. dele-
 gat. l. i.
 Part. i. in pr.
 q. 3. & 4.*

*sententias INEPTIRE vel ex eo dilucidius
 apparet, quod istarum rationum singula contra
 seipsas nequeunt prescribere: hoc est, non respu-
 blica Venetiarum contra semetipsam, non respu-
 blica Genuensium contra semetipsam, non Re-
 gnum Hispanicum contra semetipsum, non Re-
 gnum Lusitanicum contra semetipsum. Esse enim
 debet differentia inter agentem & patientem.
 Contra reliquas vero nationes longe minus pre-
 scribere possunt, quia ius prescriptionum est me-
 re civile, ut fuse ostendimus supra. Ergo tale ius
 cessat cum agitur inter Principes vel populos, su-
 periores non recognoscentes in temporalibus.
 Iura enim mere civilia cuiuscunque regionis,
 quoad externos populos, nationes, vel etiam homi-
 nes singulos, non magis sunt in consideratione,
 quam si re vera non esset tale ius, aut nunquam
 fuisset, & ad ius commune gentium primum
 vel secundarium recurrendum est, eoque uten-
 dum, quo iure talem maris prescriptionem &
 usurpationem admissam non fuisse satis constat.
 Facit, nam & hodie usus aquarum communis est,
 non secus quam erat ab origine Mundi. Ergo &
 in aquoribus & aquis nullum ius est aut esse
 potest humano generi, praterquam quoad usum
 communem. Praterea de iure naturali & divi-
 no est illud preceptum, ut Quod tibi non vis
 alteri non facias. Vnde cum navigatio nemini
 possit esse nociva, nisi ipsi naviganti, par est
 ut nemini*

in nemini possit, aut debeat impediri, ne in re
 sui natura libera, sibi que minime noxia navi-
 gantium libertatem impediatur, & ledatur contra
 dictum preceptum & contra regulam, praesertim
 cum omnia intelligantur esse permissa, quae non
 reperiuntur expressim prohibita. Quinimo non
 solum contra ius naturale esset, velle impedire
 talem navigationem, sed etiam tenemur contra-
 rium facere, hoc est, prodesse iis quibus
 possumus; cum id sine damno nostro fieri
 potest. Quod cum multis auctoritatibus
 tam divinis quam humanis confirmasset, sub-
 jungit postea: Ex superioribus etiam apparet
 suspectam esse sententiam Iohannis Fabri, An-
 geli, Baldi, & Francisci Balbi, quos supra re-
 tulimus, existimantium loca iuris gentium
 communia, & si acquiri non possint prae-
 scriptione, posse tamen acquiri consuetudine,
 quod omnino FALSVM est, eaque traditio
 COECA & NVBILA est OMNIQUE
 RATIONIS LVMINE CARENS, le-
 gemque verbis non rebus imponens. In exem-
 plis enim de Mari Hispanorum, LVSI-
 TANORVM, Venetorum, Genuensium, &
 reliquorum, constat consuetudine ius tale navi-
 gandi, & alios navigare prohibendi non ma-
 gis acquiri quam praescriptione. Viroque enim
 casu ut apparet, eadem est ratio. Et quia
 per iura & rationes supra relatas id esset

CONTRA

l. libertas. ff. de
 statu hom. §.
 libertas. Inst.
 de iure pers. l.
 1. & 2. ff. de
 homine lib.
 ex h. l. 1. §. quae
 oneranda. ff.
 Quar. rer.
 act. n. d. l. si
 quando. §. il-
 lud. verb.
 astringendos.
 C. de inoffic.
 test. l. nec-
 non. §. quod
 eis. ff. ex quib.
 caus. ma. l. su-
 per statuas.
 C. de religio-
 sis.

Contra l. 2.
 cum vulgatis.
 C. comm. de
 leg.

l. illud. ff. ad l.
 Aquil.

6. Erit autem
lex 4. dist. 1. 1.
& 2. ff. de le-
gib. L. de quib.
cum seq. ff. de
legib.
6. fin. de prescr.

*contra naturalem aequitatem, nec ullam induce-
ret utilitatem, sed solam laesionem, sicque ut lege
expressa introduci non possent, ita etiam nec lege
tacita, qualis est consuetudo. Et tempore id non iu-
stificaretur, sed potius deterius & iniurius indies
fieret. Ostendit deinde ex prima terrarum oc-
cupatione posse populo ut venandi jus ita pis-
candi in suo flumine competere, & postquam
illa semel ab antiqua communione separata
sunt, ita ut particularem applicationem admit-
tant, praescriptione temporis ejus, cujus initij
memoria non extet, quasi tacita populi con-
cessione acquiri posse. Hoc autem per praescri-
ptionem contingere, non per consuetudinem,
quia solius acquirentis conditio melior fiat,
reliquorum vero deterior. Et cum tria enu-
merasset quae requiruntur, ut jus proprium in flu-
mine piscandi praescribatur: Quid autem, sub-
dit, quoad mare? Et in eo magis est quod etiam
concursum istorum trium non sufficeret ad acqui-
rendum ius. Ratio differentiae inter mare ex una
parte, & terram & flumina ex altera, quia illo ca-
su ut olim ita & hodie, & semper, tam quoad pis-
candum quam quoad navigandum mansit inte-
grum ius gentium primarium, neque unquam
fuit a communione hominum separatum, & ali-
cui vel aliquibus applicatum. Posteriore autem
casu, nempe in terra vel fluminibus aliud fuit,
ut iam differuimus. Sed quare ius gentium
secunda.*

secundarium, ut eam separationē quoad terras & flumina facit, quoad mare facere desit? responde, quia illo casu expediebat ita fieri: hoc autem casu non expediebat. Constat enim quod si mul-
 ti venientur, aut piscentur in terra vel flumine, facile nemus feris, & flumen piscibus evacuatum redditur, id quod in mari non est. Item fluminum navigatio facile deterior fit & impeditur per edificia, quod in mari non est. Item per aqua-
 ductus facile evacuatur flumen: non ita in ma-
 ri. ergo in utroque non est par ratio. Nec ad rem pertinet quod supra diximus, communem esse usum aquarum, fontium etiam & flumi-
 num. Nam intelligitur quoad bibendum & similia, quae fluminis dominium aut ius habenti vel minime vel levissime nocent. Minima enim in consideratione non sunt. Pro nostris sen-
 tentiis facit, quia iniqua nullo tempore praescri-
 buntur. & ideo lex iniqua nullo tempore praescri-
 bitur, aut iustificatur. Mox: Et quae sunt im-
 praescriptibilia ex legis dispositione, nec per mille
 annos praescriberentur: quod innumeris do-
 ctorum testimoniis fulcit. Nemo jam non videt, ad usum rei communis intercipiendum nullam quantivis temporis usurpationem prodesse. Cui adjungendum est etiam eorum qui dissentiunt auctoritatem huic quaestio-
 ni non posse accommodari. Illi enim de Me-
 diterraneo loquuntur, nos de Oceano: illi de
 D sinu,

per tot. tit. ff. ne
 quid in flum.
 pub.

L. Scio. ff. de
 minor. V. asq.
 lib. I. de suc.
 reso. c. 7.

all. Balbun
 de praescri. 5. q.
 pr. in q. II. illi-
 us. 5. quae est. pr.
 Gl. in c. inter
 cetera. 16. q.
 3. Alphons. de
 Castr. de po-
 test. leg. p. an.
 lib. 2. c. 14.
 Bal. in fine. &
 ibi Ang. in
 omnes. C. de
 praescri. 30.
 ann. & 6.

d. loc. n. 38.

sinu, nos de immenso mari, quæ in ratione occupationis plurimum differunt. Et quibus illi indulgent præscriptionem, illi littora mari continua possident, ut Veneti & Ianuenses, quod de Lusitanis dici non posse modo patuit. Imo & si prodesse posset tempus, ut quidam posse putant in publicis quæ sunt populi, tamen non ea adsunt quæ necessario requiruntur. Primum enim docent omnes deliderari, ut is qui præscribit huiusmodi actum, cum exercuerit non longo duntaxat tempore, sed memoriam excedente: deinde ut tanto tempore eundem actum nemo alius exercuerit, nisi concessione illius, vel clandestine: præterea ut alios uti volentes prohibuerit, scientibus quidem & patientibus ijs ad quos ea res pertinebat: nam etsi exercuisset semper, & quosdam exercere volentes prohibuisset semper, non tamen omnes, quia alij fuerunt prohibiti, alij vero libere exercuerunt, id quidem non sufficeret, ex Doctorum sententia. Apparet autem debere hæc omnia concurrere, tum quia præscriptioni publicarum rerum lex inimica est, tum ut videatur præscribens iure suo non autem communi usus, idque non interrupta possessione. Cum autem tempus postulatur, cuius initij non exstet memoria, non semper sufficit, ut optimi interpretes ostendunt, probare sæculi lapsum: sed
constare

constare oportet famam rei a maioribus ad nos transmissam, ita ut nemo supersit qui contrarium viderit, aut audierit. Occasione rerum Africanarum in ulteriora primum Oceani inquirere coeperunt regnante Iohanne Lusitani, anno salutis millesimo quadringentesimo septuagesimo septimo: viginti post annis sub Rege Emanuele promontorium Bonæ spei præternavigatum est, seriusque multo ventum Malaccam, & insulas remotiores, ad quas Batavi navigare coeperunt anno millesimo quingentesimo nonagesimo quinto, non dubie intra annum centesimum. Iam vero etiam eo quod intercessit tempore aliorum usurpatione adversus alios etiam omnes impedivit præscriptionem. Castellani ab anno millesimo quingentesimo decimo nono possessionem Lusitanis maris circa Moluccas ambigam fecere. Galli etiam & Angli non clanculum, sed vi aperta eo per-ruperunt. Præterea accolæ totius tractus Africani aut Asiatici partem maris quisque sibi proximam piscando & navigando perpetuo usuparunt, nunquam a Lusitanis prohibiti. Conclufum igitur sit, jus nullum esse Lusitanis quo aliam quamvis gentem a navigatione Oceani ad Indos prohibeant.

Orosius lib. 7.

CAPVT VIII.

Jure gentium inter quosvis liberam esse mercaturam.

*Vide c. I.
l. ex hoc iure.
ff. de iust. &
iure. & ibi
Bart.*

*lib. I. de re-
publ. c. 9.*

*Vide Covar.
in c. peccatū.
§. 8.*

QUOD si dicant Iusitani cum Indis commercia exercendi jus quoddam proprium ad se pertinere, eisdem fere omnibus argumentis refellentur. Repetemus breviter & aptabimus. Iure Gentium hoc introductum est, ut cunctis hominibus inter se libera esset negociandi facultas, quæ a nemine posset adimi. Et hoc, sicut post dominiorum distinctionem continuo necessarium fuit, ita originem videri potest antiquiorem habuisse. Subtiliter enim Aristoteles μετὰ βληκῆν dixit ἀναπλήρωσιν τῆς καὶ φύσιν αὐτοαρκείας: hoc est, negotiatione suppleri id quod naturæ deest, quo commode omnibus sufficiat. Oportet igitur communem esse jure gentium, non tantum privative, sed & positive, ut dicunt magistri, sive affirmative. Quæ autem illo modo sunt juris gentium, mutari possunt: quæ hoc modo, non possunt. Id ita intelligi potest. Dederat natura omnia omnibus. Sed cum a rerum multarum usu, quas vita desiderat humana, locorum intervallo homines arcerentur, quia, ut supra diximus, non omnia ubique proveniunt, opus fuit traiectione:

ctione: nec adhuc tamen permutatio erat, sed
 alijs vicissim rebus apud alios repertis suo ar-
 bitrio utebantur: quo fere modo apud Seres *Pomponi
Mela. lib. 3.*
 dicitur rebus in solitudine relictis sola mutan-
 tium religione peragi commercium. Sed cum *c. 5.*
 statim res mobiles monstrante necessitate,
 quæ modo explicata est, in jus proprium
 transiissent, inventa est permutatio, qua
 quod alteri deest ex eo quod alteri superest
 suppleretur. Ita commercia victus gratia in- *lib. 1. ff. de
contrab. emt.
lib. 33. c. 1.*
 venta ex Homero Plinius probat. Postquam
 vero res etiam immobiles in dominos distin-
 gui cœperunt, sublata undique communio
 non inter homines locorum spatijs discretos
 tantum, verum etiam inter vicinos necessa-
 rium fecit commercium: quod ut facilius
 procederet, nummus postea adinventus est,
 dictus $\delta\alpha\pi\omicron\tau\omicron\upsilon\ \nu\omicron\mu\omicron\upsilon$, quod institutum sit civi- *d. L. 1.*
 le. Ipsa igitur ratio omnium contractuum *Aristot. lib. 5.
de Morib. c. 8.*
 universalis, $\eta\ \mu\epsilon\tau\alpha\beta\lambda\eta\tau\iota\kappa\eta$, a natura est. mo- *& lib. 1. de
Rep. c. 9.*
 di autem aliquot singulares ipsumque pre- *c. Ius natura-
le. dist. 1.*
 tium, $\eta\ \chi\epsilon\eta\mu\alpha\iota\varsigma\iota\kappa\eta$, ab instituto: quæ ve- *Arist. d. c. 9.*
 rustiores juris interpretes non satis distinxe-
 runt. Fatentur tamen omnes proprietatem *Castr. ex Cy-
no. & aliis in
d. L. ex hoc in-
re. n. 20. &
num. 28.*
 rerum, saltem mobilium a jure gentium pri- *Plato Sophis-
ta.*
 mario prodire, itemque contractus omnes
 quibus pretium non accedit. Philosophi τῆς
 $\mu\epsilon\tau\alpha\beta\lambda\eta\tau\iota\kappa\eta\varsigma$, quam translationem vertere li-
 cebit, genera statuunt duo: τὴν ἐμπορικὴν καὶ

Plato lib. de
Rep. 2. qui lo-
cus citatur. in
L. 2. ff. de nun-
dinis.

Arist. lib. 1. de
repub. c. 11.

Cicero offic. 1.
Arist. lib. 1. de
rep. c. 9.

d. loco.

1. de benef. c.
9.

τὴν καπηλικήν: quarum ἐμπορικὴ, quæ est ut
vox ipsa indicat inter gentes diffinitas, ordine
naturæ prior est, & sic a Platone ponitur. κα-
πηλικὴ eadem videtur esse quæ παράστασις Ari-
stoteli, tabernaria sive stataria negotiatio in-
ter cives. Idem Aristoteles τὴν ἐμπορικὴν divi-
dit in ναυκληρίαν & φορτηγίαν, quarum
hæc terrestri itinere, illa maritimo merces de-
vehit. Sordidior autem est καπηλική, contra
honestior ἐμπορικὴ, & maritima maxime,
quia multa multis imperiit. Vnde navium
exercitionem ad summam rempublicam per-
tinere dicit Ulpianus: institorum non eun-
dem esse usum: quia illa omnino secundum
naturam necessaria est. Aristoteles: ἔστι γὰρ
ἡ μεταβλητικὴ πάντων ἀρξαμένη, τὸ μὲν πρῶτον
ἐκ τοῦ καὶ φύσιν, τῷ τὰ μὲν πλείω, τὰ δὲ ἐλάττω
τῶν ἰκανῶν ἔχειν τοὺς ἀνθρώπους. Est enim trans-
latio rerum omnium capta ab initio, ab eo quod
est secundum naturam, cum homines partim ha-
berent plura quam sufficerent, partim etiam pau-
ciora. Seneca: quæ emeris vendere gentium ius
est. Commerandi igitur libertas ex jure est
primario gentium, quod naturalem & perpe-
tuam causam habet, ideoque tolli non potest,
& si posset non tamen posset nisi omnium
gentium consensu: tantum abest ut ullo mo-
do gens aliqua gentes duas inter se contrahere
volentes juste impediat.

CAPUT

CAPVT IX.

*Mercaturam cum Indis propriam non
esse Lusitanorum titulo occupationis.*

PRIMUM inventio aut occupatio hic lo-
cum non habet, quia jus mercandi non est <sup>Vide argu-
menta. c. 2.
et c. 5.</sup> aliquid corporale, quod possit apprehendi: ne-
que prodesset Lusitanis etiam si primi homi-
num cum Indis habuissent commercia, quod
tamen non potest non esse falsissimum. Nam
& cum initio populi in diversa iere, aliquos
necesse est primos fuisse mercatores, quos
tamen jus nullum acquisivisse certo est cer-
tius. Quare si Lusitanis jus aliquod compe-
tit, ut soli cum Indis negotientur, id exemplo
cæterarum servitutum, ex concessione oriri
debit aut expressa aut tacita, hoc est præscri-
ptione: neque aliter potest.

CAPVT X.

*Mercaturam cum Indis propriam non esse
Lusitanorum titulo donationis Ponti-
ficis.*

CONCESSIT nemo: nisi forte Ponti-
fex, qui non potuit. Nemo enim quod <sup>Vide arg. c. 3.
et c. 6.</sup> suum non est concedere potest. At Pontifex,
nisi totius Mundi temporalis sit Dominus,
D. 4 quod

quod negant sapientes, jus etiam commerciorum universale sui juris dicere non potest. Maxime vero cum res sit ad solum quæstum accommodata, nihilque ad spirituales procurationem pertinens, extra quam cessat, ut fatentur omnes, Pontificia potestas. Præterea si Pontifex solis illud Lusitanis jus tribuere vellet idemque adimere hominibus cæteris, duplicem faceret injuriam: Primum Indis, quos ut extra Ecclesiam positos Pontifici nulla ex parte subditos esse diximus. His igitur cum nihil quod ipsorum est adimere possit Pontifex, etiam jus illud quod habent cum quibuslibet negotiandi adimere non potuit. Deinde alijs hominibus omnibus Christianis & non Christianis, quibus idem illud jus adimere non potuit sine causa, aut causa indicta. Quid quod ne temporales quidem Domini in suis imperijs prohibere possunt commerciorum libertatem, uti rationibus & auctoritatibus ante demonstratum est? Sicut & illud confitendum est, contra jus perpetuum naturæ gentiumque, unde ista libertas originem sumsit in omne tempus duratura, nullam valere Pontificis auctoritatem.

CAPVT

CAPVT XI.

Mercaturam cum Indis non esse Lusitanorum propriam iure præscriptionis aut consuetudinis.

RESTAT præscriptio, seu consuetudinem mavis dicere. Sed nec hujus nec illius vim esse aliquam inter liberas nationes, aut diversarum gentium Principes, nec adversus ea quæ primigenio iure introducta sunt, cum Vasquio ostendimus. Quare & hic ut jus mercandi proprium fiat, quod proprietatis naturam non recipit, nullo tempore efficitur. Itaque nec titulus hic adfuisse potest, nec bona fides, quæ cum manifesto desinit, præscriptio secundum Canones non jus dicitur sed injuria. Quin & ipsa mercandi quasi possessio non ex iure proprio contigisse videtur, sed ex iure communi quod ad omnes æqualiter pertinet: sicut contra, quod aliæ nationes cum Indis contrahere forte neglexerunt, id non Lusitanorum gratia fecisse existimandi sunt, sed quia sibi ita expedire crediderunt: quod nihil obstat quo minus ubi suaserit utilitas, id facere possint, quod antea non fecerint. Certissima enim illa regula a do-
Vide argu-
menta, c. 7.
glos. & Bart.
in l. viam,

D S bitrū

publ. ff. de via
publ.
Balb. in 4.
par. 5. par.
princ. qu. 1.
Panorm. in c.
ex parte
Astens. de
concess. præ-
ben. Doct. in l.
qui iure fami-
liaritatis. ff.
de acq. poss. &
alleg. per Co-
var. in c. pos-
sessor. parte. 2.
§ 4. in 6.
contr. usu
freq. c. 4. n.
10. & 12.
d. n. 12.

Vasq. de loco.
n. 11.

Guicc. lib. 19.
histor.
Vide 5. c. 7.
sub finem.

bitrii seu meræ facultatis, ita ut per se ac-
tum tantum facultatis ejus, non autem
jus novum operentur, nec præscriptionis
nec consuetudinis titulo annos etiam mille
valituros: quod & affirmative & negative
procedit, ut docet Vasquius. Nec enim
quod libere feci facere cogor, nec quod
non feci omittere. Alioquin quid esset ab-
surdus quam ex eo quod singuli non pos-
sumus cum singulis semper contrahere, sal-
vum nobis in posterum non esse jus cum
illis, si usus tulerit, contrahendi? Idem
Vasquius & illud rectissime, ne infinito
quidem tempore effici, ut quid necessitate
potius, quam sponte factum videatur. Pro-
banda itaque Lusitanis foret coactio, quæ
tamen ipsa cum hac in re juri naturæ sit
contraria, & omni hominum generi no-
xia, jus facere non potest. Deinde illa co-
actio durasse debuit per tempus, cujus initij
non extet memoria: id vero tantum hinc
abest, ut ne centum quidem anni exie-
rint, ex quo tota fere negotiatio Indica
penes Vencros fuit, per Alexandrinas tra-
jectiones. Debuit etiam talis esse coactio,
cui restitutum non sit. At resistenter Gal-
li & Angli, alique. Neque sufficit aliquos
esse coactos, sed ut omnes coacti sint re-
quiritur, cum per unum non coactum
servetur

seruetur in causa communi libertatis possessio. Arabes autem & Sinenses a saculis aliquot ad hunc usque diem perpetuo cum Indis negotiantur. Nihil igitur prodest ista usurpatio.

CAPVT XII.

Nulla equitate niti Lusitanos in prohibendo commercio.

EX his quæ dicta sunt satis perspicitur eorum cæca aviditas, qui, ne quenquam in partem lucri admittant, illis rationibus conscientiam suam placare student, quas ipsi magistri Hispanorum qui in eadem sunt causa manifeste vanitatis convincunt. Omnes enim qui in rebus Indicis usurpantur colores injuste captari quantum ipsis licet, satis innuunt, adduntque nunquam eam rem serio Theologorum examine probatam. Illa vero querela quid est iniquius, quod dicunt Lusitani quæstus suos exhausti copia contra licentium? Inter certissima enim iuris enuntiata est nec in dolo cum versari, nec fraudem facere, ne damnum quidem alteri dare videri qui iure suo utitur: quod maxime verum est, si non ut alteri noceatur, sed rem suam augendi animo quippiam fiat. Inspici enim debet id quod

Vasq. contr. illustr. c. 10. n. 10. Viñ. p. 1. de Indis. rel. 1. n. 3. l. sin autem. §. pen. de rei vind. l. nullus videtur. de Reg. iuris. l. illud constat. Que in fy. credit. l. fluminum. §. ult. de damno infecto. l. nemo damnum: dereg. iur. Bart. in. l. 1. n. 5. ff. de sum. Castr. in l. si tibi. C. de servit.

*l. i. §. denique
de ag. & ag.
plu.
Vide Vafq.
contr. usu
fr. c. 4. n. 3.
& seq.
l. Proculus de
damno infe-
cto.*

Vafq. d. loco.

ibidem. n. 5.

quod principaliter agitur, non quod extrinsecus in consequentiam venit. Imo si proprie loquimur cum Vlpiano, non ille damnum dat, sed lucro quo adhuc alter utebatur cum prohibet. Naturale autem est & summo juri atque etiam æquitati conveniens, ut lucrum in medio possum suum quisque malit quam alterius, etiam qui ante perceperat. Quis ferat querentem opificem quod alter ejusdem artis exercitio ipsius commoda evertat? Batavorum autem causa eo est justior, quia ipsorum hac in parte utilitas cum totius humani generis utilitate conjuncta est, quam Lusitani eversum eunt. Neque hoc recte dicetur ad æmulationem fieri, ut in re simili ostendit Vafquius: aut enim plane hoc negandum est, aut asseverandum non ad bonam modo, verum etiam ad optimam æmulationem fieri, iuxta Hesiodum, ἀγαθὴ δ' ἐστὶς ἡδε ἐποποιΐα, *Bona lis mortalibus hæc est.* Nam etiam si quis pietate motus, inquit ille, frumentum in summa penuria vilius venderet, impediretur improba durities eorum hominum qui sæviente penuria suum carius fuerant vendituri. Verum est talibus modis minui aliorum redditus: nec id negamus, ait, *sed minuuntur cum universorum hominum commodo: Et* **VTINAM omnium PRINCIPVM & TYRAN-**

& TYRANNORVM ORBIS *reditus ita*
minuerentur. Quid ergo tam iniquum vi-

deri potest, quam Hispanos vectigalem ha-
bere Terrarum Orbem, ut nisi ad illo-
rum nutum nec emere liceat nec vende-

re? In cunctis civitatibus dardanarios odio *l. i. c. de*
atque etiam poenis prosequimur: nec ul- *monop.*

lum tam nefarium vitæ genus videtur
quam ista annonæ flagellatio. Merito qui-

dem. Naturæ enim faciunt injuriam, quæ *Caiet. ad*
in commune sæcunda est: neque vero *sum. Thom. 2.*
censeri debet in usus paucorum reperta ne- *2. q. 77. ar. 1.*
gotiatio, sed ut quod alteri deest alterius *quod ad ter-*
tium.

copia pensaretur, justo tamen compendio
omnibus proposito qui laborem ac pericu- *Arist. i. de*
lum transferendi in se suscipiunt. Hoc ipsum *rep. c. 9.*

igitur quod in republica, id est minore ho-
minum conventu, grave & perniciosum
judicatur, in magna illa humani generis so-

cietate ferendum ne est? ut scilicet totius
Mundi Monopolium faciant populi Hispani?

Invehitur Ambrosius in eos qui maria clau- *5. Hex. c. 10.*
dunt: Augustinus in eos qui itinera ob- *lib. 4. q. 44.*

struunt: Nazianzenus in coemtores suppres- *sup. Num.*
soresque mercium, qui ex inopia aliorum *In sum. Basilij.*

soli quæstum faciunt, & ut ipse facundis-
sime loquitur καὶ ἀπραγμάτευοντα τῆς ἐνδείας.

Quin & divini sapientis sententia publicis
diris devoyetur, sacerque habetur, qui ali-
menta

menta supprimendo vexat annonam : ὁ συνέχων σίτην δημοκαλάρεως. Clament igitur Lusitani quantum & quam diu libebit : lucra nostra deciditis. Respondebunt Batavi : Imo nostris invigilamus. Hocne indignamini in partem nos venire ventorum & maris ? Et quis illa vobis lucra mansura promiserat ? Salvum est vobis , quo nos contenti sumus.

CAPVT XIII.

*Batavis ius commercij Indicani qua pace,
qua induciis, qua bello retinendum.*

Thucydes Iso-
crat. Andoci-
des.

QVARE cum & jus & æquum postulet, libera nobis ita ut cuiquam esse Indiae commercia , superest ut siue cum Hispanis pax , siue induciæ fiunt , siue bellum manet , omnino eam quam a natura habemus libertatem tueamur. Nam ad pacem quod attinet , notum est eam esse duum generum : aut enim pari federe , aut impari co-
itur. Græci istam vocant συνθήκην ἐξ ἴσου : hanc σπονδὰς ἐξ ἐπιλαγμάτων. illa virorum est , hæc ingeniorum servilium. Demosthenes in oratione de libertate Rhodiorum : καί τοι χρῆ τοὺς βουλομένους ἐλευθέρους εἶναι τὰς ἐκ τῶν ἐπιλαγμάτων συνθήκας Φεύγειν , ὥς ἐγγὺς δουλείας οὖσας : eos qui volunt esse liberi oportet omnes

tet omnes conditiones quibus leges imponuntur
 ita fugere tanquam qua proxima sunt servi-
 tuti. Tales autem sunt omnes quibus pars
 altera in jure suo imminuitur, juxta Isocra-
 tis definitionem, *προςάγματα* vocantis *τα*
πῆς ἐτέροις ἐλαττοῦντα ὡς ἀπὸ τοῦ δικαίου. Si enim,
 ut inquit Cicero, suscipienda bella sunt ob *off. r.*
 eam causam, ut sine injuria in pace vivatur,
 sequitur eodem auctore, pacem esse vocan-
 dam, non pactiōnem servitutis, sed tran-
 quillam libertatem: quippe cum & Philo-
 sophorum & Theologorum complurium *Polus Lucā-*
 iudicio pax & justitia nominibus magis quam *nus apud*
 redderant, sitque pax non qualiscunque, *Stob. de iust.*
 sed ordinata concordia. Induciæ autem si *Clem. Alex.*
 fiunt satis apparet ex ipsa induciarum natura *Strom. 4.*
 non debere medio earum tempore conditio- *August. 15. de*
 nem cuiusquam deteriore fieri, cum ferme *civit.*
 Interdicti uti possidetis instar obtineāt Quod
 si in bellum trudemur hostium iniquitate, de-
 bet nobis causæ æquitas spem ac fiduciam
 boni eventus addere. Nam *ὕπὲρ μὲν ὧν ἂν* *Demosthenes.*
ἐλαττοῦνται μέχρι δυνατόν πάντες πολεμοῦσι, ὡς
δὲ τοῦ πλεονεκτεῖν ἐυχόμεθα: pro his in quibus
iniuria afficiuntur omnes quantum omnino
possunt depugnant: at propter alieni cupidi-
tatem non item. quod & Alexander Impera-
tor ita expressit: τὸ μὲν ἄρχειν ἀδίκων ἔργων οὐκ
ἀγνώμονα ἔχει τὴν πρὸς κλησιν, πὲρ δὲ τὰς ὀχλῶν-
τας

τας ἀπο σείεσθαι, ἔκτε τῆς ἀγαθῆς συνειδήσεως
ἔχει το θαρραλέον, καὶ ἐκ τοῦ μὴ ἀδικεῖν ἀλλ' ἀμύ-
νασθαι, ὑπάρχει το εὐελπι. *Eius a quo cæpit
iniuria provocatio maxime invidiosa est: at
cum depelluntur aggressores, sicut bona consci-
entia fiduciam secum fert, ita quia de vin-
dicanda non de inferenda iniuria laboratur,
spes etiam adsunt optimæ. Si ita necesse est, per-
ge gens mari invictissima, nec tuam tan-
tum, sed humani generis libertatem audacter
propugna;*

Propertius lib.
4. eleg. 6.

*Nec te quod classis centenis remigat alis
Terreat (INVITO labitur illa MARI)
Quodve vehunt prora Centaurcia saxa mi-
nantes,*

*Tigna cava & pictos experiare metus.
Frangit & attollit vires in milite causa,
Quæ nisi iusta subest excutit arma pudor.*

Vide 5. c. 1.

Si iusta multi, & ipse Augustinus, arma
crediderunt eo nomine suscipi, quod per ter-
ras alienas iter innoxium negaretur, quan-
to illa erunt iustiora, quibus maris, quod
naturæ lege commune est, usus communis
& innoxius postulatur? Si iuste oppugnatae
sunt gentes quæ in suo solo commercia alijs
interdicebant, quid illæ quæ populos ad se ni-
hil pertinentes per vim distinent, ac mutuos
earum comineatus intercludunt? Si res ista in
iudicio ageretur, dubitari non potest quæ a
viro

viro bono expectari deberet sententia. ait Prætor : *Quo minus illi in flumine publico navem agere, ratem agere, quove minus per ripam exonerare liceat, vim fieri veto.* De mari & littore in eandem formam dandum interdictum docent interpretes, exemplo Labeonis, qui cum interdiceret Prætor : *Ne quid in flumine publico ripave eius facias, quo statio iterve navigio deterius sit, fiat* : simile dixit interdictum competere in mari : *Ne quid in mari inve littore facias, quo portus, statio, iterve navigio deterius sit, fiat.* Imo & post prohibitionem, si quis scilicet in mari navigare prohibitus sit, aut non permissus rem suam vendere, aut re sua uti, iniuriarum eo nomine competere actionem Vlpianus respondit. Theologi insuper & qui tractant casus, quos vocant, conscientiarum, concordēs tradunt, cum qui alterum vendere aut emere impediat, utilitatemve propriam publicæ ac communi præponat, aut ullo modo alterum in eo quod est juris communis impediat, ad restitutionem teneri omnis damni viri boni arbitrio. Secundum hæc igitur Vir bonus iudicans Batavis libertatem commerciorum adjudicaret, Lusitanos & cæteros qui eam libertatem impediunt vetaret vim facere, damna restituere juberet. Quod autem in iudicio obtineretur, id ubi iudicium haberi non potest, iusto bello

l. i. ff. ut in flum. pub. nav. liceat.

Glos. ibidem.

l. i. in pr. ff. de flum.

l. eadem. §. si quid in mari. l. 2. ff. Ne quid in loco pub. §. si quis. l. in iniuriarum. actio. & l. si quis propr. ff. de iniur.

Silv. in verbo restitutio parte 3. sub finem. alleg. Gerar. Oldradum. & Archid. argum. l. 2. ff. ad l. Iuliam de annonæ & l. annonam. de extraord. crimin. & ibi glos.

De civ. lib. 4.
Off. 1.
Cassiod. 3.
Var. 1. 17.

l. quamvis
quod in litto-
re. ff. de acq.
rer. dom.
H. ric. Go-
rich. de bello
iusto. prop. 9.

sto bello vindicatur. Augustinus: *Iniquitas partis aduersæ iusta ingerit bella.* Et Cicero: *cum sint duo genera decertandi, unum per disputationem, alterum per vim, confugiendum ad posterius si uti non licet priore.* Et Rex Theodoricus: *veniendum tunc ad arma, cum locum apud aduersarium iustitia non potest reperire.* Et quod propius est nostro argumento, Pomponius cum qui rem omnibus communem cum incommundo cæterorum usurpet **MANV PROHIBENDVM** respondit. Theologi quoque tradunt sicuti pro rerum cuiusque defensione bellum recte suscipitur, ita non minus recte suscipi prouisu earum rerum quæ naturali jure debent esse communes, Quare ei qui itinera præcludat euectionemq; mercium impediat, etiam non expectata ulla publica auctoritate, via facti, ut loquuntur, posse occurrere. Quæ cum ita sint, minime verendum est, ne aut Deus eorum conatus secundet, qui ab ipso institutum jus naturæ certissimum violant, aut homines ipsi eos multos patiantur, qui solo quæstus sui respectu communem humani generis utilitatem oppugnant.

FINIS.

Cum sub hoc tempus plurimæ Regis

Hispaniarum literæ in manus nostras ve-
nissent, quibus ipsius & Lusitanorum institu-
tum manifeste detegitur, operæpretium vi-
sum est ex iis, quæ pleræque eodem erant ar-
gumento, binas in Latinum sermonem trans-
latas exhibere.

DOMINE Martine Alphonse de Castro Prorex
amice, ego Rex multam tibi salutem mitto.
Cum hisce literis perveniet ad te exemplum typis
impressum Edicti quod faciendum curavi, quo ob
rationes quas expressas videbis, aliasque meis rebus
conducentes prohibeo commercium omne exter-
norum in ipsis partibus Indiæ aliisque regionibus tra-
marinis. Quandoquidē res hæc est momēti atque usus
maximi, & quæ effici summa cum industria debeat,
impero tibi, ut simulatque literas has & edictum ac-
ceperis, publicationem eius omni diligentia procu-
res in omnibus locis ac partibus istius imperii, idque
ipsum quod edicto continetur exequaris sine ullius
personæ exceptione, cuiuscunque qualitaris ætatis
conditionisve sit, citra omnem moram atque excusa-
tionem, procedasque ad impletionē mandati via me-
ræ executionis, nullo admissio impedimento, appel-
latione, aut grauatine in contrarium: cuiuscunque
materiæ generis aut qualitatatis. Iubeo itaque hoc ipsū
impleri per eos ministros ad quos executio pertinet,
illisque significari non modo eos qui contra fecerint
malam operam mihi navaturos, sed eosdem me pu-
niturum privatione officiorum in quibus mihi ser-
uiunt. Quia autem relatum est mihi commorari in
istis partibus externos multos variarum nationum

E 2 Italos,

Italos, Gallos, Germanos, Belgas, quorū pars maior,
quātum intelligimus, eo venit per Persida & Turca-
rū imperium, non per hoc regnū, adversus quos si ex
huius Edicti præscripto ac rigore procedatur, posse
inde nonnullas difficultates sequi, si illi ad Mauros
inimicos perfugiant, vicinisq; munitionum mearū
dispositionem indicens, rationesque monstrent quæ
rebus meis nocere possent, exsequi te hoc edictum
volo prout res & tempus ferent, atq; ea uti prudentia
qua illæ difficultates evitentur, curādo ut omnes ex-
ternos in potestate tua habeas eosque custodias pro
cuiusque qualitate, ita ut adversus imperium nostrū
nihil valeant attentare, utq; ego omnino eum finem
consequar quem hoc Edicto mihi proposui. Scriptæ
Vlyssipone xxviii. Novēbris. anno cix cxi. sub-
signatum erat, Rex. Inscriptio. Pro Rege. Ad
Dominum Martinum Alfonsum de Castro consi-
liarium suum, & suum Proregem Indiæ.

Prorex amice Rex multam salutem tibi mitto. Etsi
pro certo habeo tua præsentia iisq; viribus cum qui-
bus in partes austrinas concessisti, perduelles Hollā-
dos, qui illic hærent, nec minus indigenas qui eis
receptū præbent, ita castigatos fore, ut nec hi nec illi
tale quicquam in posterum audeant, expediet tamē,
ad res tuendas, ut iustam classem ei; operi idoneā,
cum tu Goam redibis, in istis Maris partibus relin-
quas, eiusque imperium & summā præfecturā man-
des Andreæ Furtado Mendosæ, aut si quē ei muneri
aptiorem iudicabis, quemadmodum pro tuo in me
affectu confido, ea in re non aliud te respecturū quā
quod rebus meis erit utilissimum. Scriptæ Madritii
xxvii. Ianu. cix cxi. Signatū Rex. Inscriptio.
Pro Rege. Ad Dominum Martinum Alfonsum de
Castro suum consiliarium & suum proregē Indiæ.







